

لِلإِمَامْ نَاصِرُ الدِّينَ أَبِي القَاسِمْ محدَّنْ يُوسُفْلُ مِسَنِي السِّرَقِدْيُ

دراستة وَتحقيق د. إبراهِيم بن محمَّد بن إبرَاهيم العَبَودُ الاستاذ المساعد بقسم الثقافة الإسلامية كلية التربية -جامعة الملك سعود

الجنزة الثاليث

CKuellauso

العبيكان، ١٤٢٠ هـ كان العبيكان، ١٤٢٠ هـ

فهرسة مكتبة الملك فهد الوطنية أثناء النشر

السمرقندي، ناصر الدين أبي القاسم المسني

المفقه النَّامَع / تأليف ناصر الدين أبي القاسم الحسني السمرقندي،

تحقيق ابراهيم محمد العبود - الرياض

. ۸غمن: ۲۲ × ۲۴ سم

ردمك:۸ -٦٠٦- ٢٠٠ مجموعة

٤-٨،٢-.٣-.١٩٠ (سجلد ٢)

١- الفقه المنفى أ- العبود، إبراهيم محمد (محقق) ب- العنوان

ديوي ۲۵۸٫۱ ديوي ۲۵۸٫۱

, ,

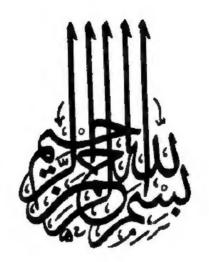
رقم الإيداع:٢٠/٢٤٩٤

ردمك:۸-۲.۳-۲.۳-۸ مجموعة ۲-۸:۲-۲۰-۲ (مجلد۲)

حقوق الطبع محفوظة للناشر الطبعة الأولى ١٤٢١ هـ / ٢٠٠٠ م BP 440 43 ,524 A34 2000 V 2

الناشر **ص***کتبةالعبیکات*

الرياض ـ العليا ـ تقاطع طريق الملك فهد مع العروية. ص.ب: ٦٣٨٠٧ الرياض ١١٥٩٥ هاتف: ٤٦٥٤٤٢٤، فاكس: ٤٦٥٠١٧٩



باب القِران

۲۱۷ القِران أفضل من التمتع عندنا(۱)، (۲) روي أن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ أفرد بالحج (۲)، (٤)،

(١) انظر: المبسوط ج٤ ص ٢٥.

 (٢) في (ش) زيادة (وروى البخلي عن أبي حنيقة _ رحمه الله _ أن الإفراد أفضل من النمتم).

(٣) في (ت، ش) (الحج).

(٤) روى البخاري ومسلم ومالك وغيرهم عن عائشة، .. رضي الله عنها .. لفظ البخاري: "قالت: خرجنا مع رسول الله - صلى الله عليه وسلم - عام حجة الوداع، فمنا من أهل بعمرة، ومنا من أهل بحجة وعمرة، ومنا من أهل بالحج وأهل رسول الله - صلى الله عليه وسلم - بالحج، فأما من أهل بالحج أو جمع الحج والعمرة لم يحلوا حتى كان يوم النحرة. صحيح البخاري مع الفتح ج ٣ ص ١٤٦١ الحديث ١٥٦٢ وأخرجه مسلم بروايتين (ج ٢ ص ٨٧١، ٨٧١ الحديث رقم ١٢١١).

الرواية الأولى: بلفظ اقالت: خرجنا مع رسول الله - صلى الله عليه وسلم - فقال: امن أراد منكم أن يهل بحج وعمرة فليفعل. ومن أراد أن يهل بحج، فليهل. ومن أراد أن يهل بعمرة، فليهل اقالت عائشة - رضي الله عنها -: فأهل رسول الله - صلى الله عليه وسلم - بحج وأهل به ناس معه وكنت فيمن أهل بالعمرة،

الرواية الثانية: بلفظ «قالت: خرجنا مع رسول الله - صلى الله عليه وسلم - عام حجة الوداع. فمنا من أهل بعمرة، ومنا من أهل بحج وعمرة، ومنا من أهل بالحج، وأهل رسول الله - صلى الله عليه وسلم - بالحج فأما من أهل بعمرة فحل. وأما من أهل بحج أو جمع الحج والعمرة، فلم يحلوا، حتى كان يوم النحرا، وأخرجه مالك بروايتين:

الرواية الأولى: بلفظ رواية مسلم الثانية، وزاد كلمة الوحده، قبل الوأهل رسول الله. الرواية الثانية: بلفظ الآن رسول الله عليه الله عليه وسلم أفرد الحج». وأخرج مسلم حديثاً آخر عن ابن عمر في رواية البحيي، اقتال أهللنا مع رسول الله عصلى =

الله عليه وسلم _ بالحج مفرداً. وفي رواية البن عون، أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ أهل بالحج مفرداً". صحيح مسلم ج٢ ص ٩٠٤، ٩٠٥ الحديث 1771 (311):

(١) ني (ت) (نقد).

(٢) سقطت من (ش)،

(٣) أخرج أصحاب الكتب الستة عن أنس بن مالك، _ رضي الله عنه _: لفظ البخاري: قال: صلى رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ ونحن معه بالمدينة _ الظهر أربعاً والعصر بذي الحليفة ركعتين، ثم بات بها حتى أصبح، ثم وكب حتى استوت به على البيداء حمد الله وسبح وكبر ، ثم أهل بحج وعمرة وأهل الناس بهما...٤. صحيح البخاري مع الفتح ج٣ ص ٤١١، ٢١٦ الحديث ١٥٥١. وأخرجه مسلم بروايتين (ج٢ ص ٩٠٥ الحديث ١٢٣٢ (١٨٥، ١٨٦).

الرواية الأولى: بلفظ «قال: سمعت رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يلبي بالحج والعمرة جميعاً». قال بكر [أحد رواة الحديث]: فحدثت ذلك ابن عمر فقال لبي بالحج وحده. فلقيت أنساً فحدثته بقول ابن عمر فقال أنس: ما تعودنا إلا صبياناً. سمعت رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يقول البيك عمرة وحجاً».

الرواية الثانية: بلفظ "حدثنا أنس ـ رضي الله عنه ـ جمع بينهما. بين الحج والعمرة». قال؛ فسألت ابن عمر. فقال: أهللنا بالحج. فرجعت إلى أنس فأخبرته ما قال ابن عمر، فقال: كأنما كنا صبياناً"، وأخرجه أبو داود بروايتين (ج٢ ص ١٥٧، ١٥٨ الحديث ١٧٩٥، الحديث ١٧٩٦):

الرواية الأولى: بلفظ "يقول: سمعت رسول الله - صلى الله عليه وسلم -: يلبى بالحج والعمرة جميعاً يقول: «لبيك عمرة وحجاً، لبيك عمرة وحجاً».

الرواية الثانية: بلفظ «أن النبي - صلى الله عليه وسلم - بات بها - يعني بذي الحليفة - حتى أصبح . . . وبقية الرواية مثل اللفظ المنقول من رواية البخاري . لفظ الترمذي (ج٣ ص ١٧٥ الحديث ٨٢١): ﴿قَالَ: صمعت النبي _ صلى الله عليه وسلم _ يقول البيك بعمرة وحجة؛. قال الترمذي: الحديث أنس حديث حسن صحيح وقد ذهب بعض أهل العلم إلى هذا واختاروه من أهل الكوفة وغيرهم. وأخرجه النسائي بروايتين (ج٥ ص ١٥١):

الروابة الأولى: بلفظ ايقول: سمعت رسول الله - صلى الله عليه وسلم - يقول: لبيك عمرة وحجاً، لبيك عمرة وحجاً.

الرواية الثانية: بلفظ فقال: سمعت رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يلبي بالعمرة والحج جميعاً... وبقية الرواية بلفظ رواية مسلم وزاد في آخرها امعاً». وأخرجه ابن ماجة بروايتين (ج٢ ص ٩٨٩ الحديث ٢٩٦٨، ٢٩٦٩): لكن (١) رجعنا القران لأن القارن يحل له أن يقول: لبيك بحجة وعمرة و(٢) أما المفرد بالحج (٣) لا يحل أن يقول: لبيك بحجة وعمرة.

والقارن(1): أن يحرم بالحج والعمرة معاً من الميقات ويقول عقيب الصلاة «اللهم إلى أريد (العمرة(٥) والحج)(١) فيسرهما لي وتقبلهما مني (٧).

٢١٨ فإذا دخل مكة ابتدأ بالعمرة (٨) فطاف بالبيت سبعة أشواط يرمل في الثلاثة الأول (٩) منها، ويسعى بعدها بين الصفا والمروة وهذه (١٠) أفعال العمرة (١١) ويبدأ بها، لقوله تعالى: ﴿فَنَ تُمَنَّعُ بِالْفَبْرَةِ إِلَى الْمُجْرَةِ اللهِ الْحَجْرُ الْمُحْرِقُ وَلِيسِعَى (١٤) كما (١٤) ذكرنا (في الحجر) (١٨)، (١٩) فإذا رمى الجمرة يوم الأول (١٥) ويسعى (١٦) كما (١٤) ذكرنا (في الحج) (١٨)، (١٩) فإذا رمى الجمرة يوم

الرواية الثانية: قأن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: قلبيك بعمرة وحجة؛.

(١) في (ت، ش) (لكنا).

(٢) الواو زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

(٣) سقطت من (ش).

(٤) في (ش) (القران).

(٥) سقطت من (ص).

(٦) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.

(٧) انظر الفقرة ١٩٦ وهامشها.

(A) زيادة من (ت) وهي زيادة مهمة لإكمال المعنى.

(٩) ن (ل ٥١ ب) ت.

(۱۰)کذا فی (ش) وفی (ص، ت) (هذا).

(١١) الواو سقطت من (ت، ش).

(١٢) من الآية ١٩٦،سورة البقرة.

(۱۲) في (ش) (يبتديء).

(١٤) ن (ل ٥٥ ب) ش.

(۱۵) في (ت) زيادة (منها).

(١٦) في (ش) فوق السطر زيادة (بعدها).

(١٧) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (لما).

(١٨) ما بين القوسين يماثله في (ش) (في المقرد بالحج).

(١٩) انظر الفقرة ٢٠١.

الرواية الثانية: قال اخرجنا مع رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ إلى مكة فسمعته
 يقول: البيك عمرة وحجة».

النحر ذبح شاة أو بقرة (أو بدنة)(١) أو سُبِع بدنة لقوله تعالى: ﴿ فَنَ تُمَنَّعُ بِٱلْفَيْرَةِ إِلَى النَّيْجَ فَمَا اسْتَيْسَرَ مِنَ الْمُتَدِّيُّ ﴾ (").

٢١٩ فإن لم يجد (٢), (١) له ما يذبح صام ثلاثة أيام في الحج وآخرها يوم عرفة، لأن أيام الحج التي يجوز فيها الصوم هذه الأيام، ثم يصوم(٥) سبعة أيام إذا رجع إلى أهله لقوله تعالى: ﴿ فَنَ لَّمْ يَجِدْ فَعِيبًامُ ثَلَاثَةِ أَيَّامٍ فِي لَلْمَجَّ وَسَبْعَتِم إذَا رَجَعْتُم يَكُ عَثَرَةٌ كَامِلَةٌ ﴾(").

وإن صامها بمكة بعد فراغه من الحج يجوز ، لأن قوله ﴿إِذَا رَجَّعْتُم ﴾ (٧) للترفيه ، فلا يقتضي التضييق، فإن فاته صوم ثلاثة أيام (في الحج)(^{٨)} حتى أتى يوم النحر لم يجزه لأن الصوم إنما قام مقام الهدى(٩) بالنص (١٠٠ والنص أقام صوماً موصوفاً، بأن(١١) صام(١٢) ثلاثة أيام منها في الحج المعروف المعهود ولم يوجد.

وإن لم يدخل القارن مكة وتوجه إلى عرفات صار رافضاً لعمرته بالوقوف لأنه تعذر السبق بالعمرة وسقط عنه (١٣) دم القِران وعليه دم لرفض العمرة وعليه قضاؤها لوجود الشروع فيها(١٤).

⁽١) ما بين القوسين غير واضح في (ت) بسبب الأرضة.

⁽٢) من الآية ١٩٦، سورة البقرة.

⁽٣) في (ت، ش) (يكن).

⁽٤) ن (ل ٥٠ أ) ت.

⁽a) زيادة من (ش) يحتاجها المقام.

⁽٦) زيادة من (ت، ش).

⁽٧) من الآية ١٩٦، سورة البقرة.

⁽A) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) لدفع الالتباس.

⁽٩) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (البدن) وما أثبتناه أولى لأنه أشمل ولأن البدن نوع من أنواع الهدى.

⁽١٠) وهو قوله تعالى: ﴿ فَإِذَا أَيِنتُمْ فَنَ تَسَتُّعُ بِالْعُمْرُةِ إِلَى الْمَيْخِ فَا اَسْتَيْسَرَ مِنَ الْمَدْيُ فَنَ لَّمْ يَجِدْ فَعِيبًامُ نَائِنَةِ أَيَّارٍ فِي لَلْهُجُ رَسِّهَمْ إِذَا رَجَعْتُمُ ثِلْكَ عَشَرُهُ كَامِلَةً ﴾ من الآبة أنفة الذكر .

⁽١١)كذا في (ت، ش) وفي (ص) (فأن) وهو خطأ.

⁽١٢) زيادة من (ت) وفي (ش) زيادة (يكون).

⁽١٣) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽١٤)ن (ل ٤٦ ١) ت.

باب التمنع

(۲۲۰ التمتع أفضل من الافراد عندنا(۱)، لأنه جمع بين النكين لأن المتمتع المتمتع (۲) من حج واعتمر في سفره واحدة، والتمتع على وجهين: متمتع يسوق الهدى، وصفة التمتع أن يبتدى، (من الميقات، فيحرم)(۱) بعمرة ويدخل مكة فيطوف(٤) لها(٥) ويسعى ويحلق أو يقصر، وقد حل من عمرته، ويقطع التلبية إذ ابتدأ بالطواف.

فإذا كان يوم التروية أحرم بالحج من المسجد (١) (١) لأنه في معتى المكي، كما قال (٨) _ (صلى الله عليه وسلم) (٩) _ في المواقبت «هنّ لهنّ ولمن مر بهن من غير أهلهنّ ممن أراد الحج والعمرة (١٠١ وفعل ما يفعله المفرد بالحج (وعليه) (١١) دم التمتع فإن لم يجد صام ثلاثة أيام في الحج وسبعة إذا رجع إلى أهله، وإن (١٢)(١١) أراد المتمتع أن يسوق الهدي أحرم وساق هديه،

⁽١) ن (ل ١٥١) ش.

⁽٢) انظر: المبسوط ج٤ ص ٢٥ - ٢٧ وفيه تفصيل.

⁽٣) ما بين القوسين سقط من صلب (ت) ملحق بالهامش.

⁽٤) تكررت في (ت) سهواً من الناسخ ثم شطب على أولهما.

⁽٥) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (لهما) وهو خطأ.

⁽٦) ن (ل ٥٠ ب) ص.

⁽٧) في (ص) شطب كلمثين أأن فيهما تكرار.

⁽٨) في (ش) زيادة (النبي).

⁽٩) في (ش) (عليه السلام).

⁽١٠) سبق تخريجه بهامش الفقرة ١٩٤.

⁽١١) ما بين القرسين يماثله في (ش) (فعليه).

⁽١٢) استدلالاً بالآية ١٩٦ من سورة البقرة آنفة الذكر في الفقرة ٢١٩.

⁽۱۴) في (ش) (إذا).

فإن(١) كانت بدئة قلدها بمزادة(١) أو نعل، وقالت عائشة(٢) _ رضي الله عنها _ : البدنة عند الفتل قلائد بدن رسول الله - صلى الله عليه وسلم (١٤) وأشعر (٥٠) البدنة عند أبي يوسف ومحمد (٦) _ (رحمهما الله)(٧) _ وقد روى الإشعار (في الآثار)(٨) ، (٩)

(۱) نی (ت، ش) (ران).

 (٢) المزادة: الرواية التي يحمل فيها الماء وهو من المجاز للمجاورة، لأن الرواية هي الدابة التي تحملها، وتصنع من طبقتين من الجلد. انظر: تاج العروس ج٢ ص

(٢) سبق ترجمتها ـ رضي الله عنها ـ بهامش الفقرة ١.

(٤) أخرجه أصحاب الكتب الستة: فقد أخرجه البخاري بعدة روايات منها: «قالت: النال الله الله على الله عليه وسلم ـ بيدي، ثم قلدها وأشعرها وأهداها فما حرم عليه شيء حل له). صحيح البخاري مع الفتح ج٣ ص ٥٤٧ الحديث ١٦٩٦. وأخرجه مسلم بعدة روايات منها (ج٢ ص ٩٥٧ الحديث رقم ١٣٢١ (٣٦٢) بلفظ: قال: افتلت قلائد بدن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ بيدي. ثمّ أشعرها وقلدها. ثمّ بعث بها إلى البيت. وأقام بالمدينة. فما حرم عليه شيء كان له حلاً، لفظ الترمذي (ج٣ ص ٢٤٢، ٢٤٣ الحديث ٩٠٨): قالت: قنتلت قلائد هدي رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ ثم لم يحرم ولم يترك شيئاً من الثياب، قال الترمذي: اهذا حديث حسن صحيح، والعمل على هذا عند بعض أهل العلم قالوا: إذا قلد الرجل الهدي وهو يريد الحج لم يحرم عليه شيء من الثياب والطيب حتى يحرم». لفظ أبي داود (ج٢ ص ١٤٧ الحديث ١٧٥٧) بمثل لفظ رواية مسلم. لفظ رواية النسائي (ج٥ ص ١٧٢): •قالت: فتلت قلائد بدن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - بيدي ثم قلدها وأشعرها ووجهها إلى البيت وبعث يها وأقام فما حرم عليه شيء كان له حلالاً. لفظ رواية ابن ماجة (ج٢ ص ١٠٣٣ الحديث ٢٠٩٤): قالت: كان رسول الله _ صلى الله عليه وسلم - بهدي من المدينة. فأفتل قلائد هديه. ثم لا يجتنب شيئاً مما يجتنب المحرم».

(٥) الشعار: العلامة، وأشعر البدنة: أعلمها وهو أن يشق أحد جنبي سنام البدنة حتى يسبل دمها ويجعل ذلك لها علامة تعرف بها أنها هدي. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٢ ص ٤٧٩.

(٦) انظر: المبسوط ج٤ ص ١٣٨.

(٧) زيادة من (ش).

(A) ما بين القوسين يماثله في (ت) (بالآثار).

(٩) منها ما ورد في حديث عائشة آنف الذكر بنفس الفقرة والذي أخرجه أصحاب الكتب الستة خصوصاً رواية البخاري ومسلم _ والنسائي. والتي جاء فيها قول =

to the late of the state -

عائشة ١٠٠٠ ثم قلدها [صلى الله عليه وسلم] وأشعرها...٥. وروى مسلم والترمذي وأبو داود والنسائي وابن ماجة وأحمد. عن عبد الله بن عباس ـ رضي الله عنهما _ فقد أخرجه مسلم (ج٢ ص ٩١٢ الحديث ١٢٤٣ (٢٠٥): بلفظ: قال _ صلى الله عليه وسلم الظهر بذي الحليفة. ثم دعا بناقته فأشعرها في صفحة سنامها الأيمن وسلت الدم. وقلدها نعلين ثم ركب راحلته. فلما استوت به على البيداء أهل بالحجة. لفظ الترمذي (ج٣ ص ٢٤١، ٢٤١ الحديث ٩٠٦): وأنَّ النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ قلد نعلين، وأشعر الهدي في الشق الأيمن بذي الحليفة، وأماط عنه الدم، قال الترمذي حديث ابن عباس حديث حسن صحيح، . . . والعمل على هذا عند أهل العلم من أصحاب النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ وغيرهم يرون الإشعار . . . ٩ . لفظ أبي داود (ج٣ ص ١٤٦ الحديث ١٧٥٢): قان رسول الله - صلى الله عليه وسلم - صلى الظهر بذي الحليقة ثم دعا ببدنة فأشعرها من صفحة سنامها الأيمن ثم سلت عنها الدم، وقلدها بتعلين، ثم أتى براحلته، فلما قعد عليها واستوت به على البيداء أهل بالحج، لفظ النائي (ج٥ ص ١٧٠، ١٧١): «أن النبي - صلى الله عليه وسلم - لما كان بذي الحليفة أمر ببدئته فأشعر في سنامها من الشق الأيمن ثم سلت عنها وقلدها تعلين قلما استوت به على البيداء أهل». لفظ ابن ماجة (ج٢ ص ١٠٣٤ الحديث ٣٠٩٧): ﴿أَنَ النبي ـ صلى الله عليه وسلم - أشعر الهدي في السنام الأيمن، وأماط عنه الدم. وأخرجه أحمد في مسنده بعدة روايات (ج١ ص ٢١٦، ٢٥٤).

الرواية الأولى: بلفظ «أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ أشعر بدنته من الجانب الأيمن، ثم سلت الدم عنها وقلدها بنعلين».

الرواية الثانية: بلفظ أأن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ الظهر بذي الحليفة ثم دعا ببدئته أو أتى ببدئته فأشعر صفحة سنامها الأيمن ثم سلت الدم عنها وقلدها بنعلين، ثم أتى راحلته فلما قعد عليها واستوت به على البيداء أهل بالحج».

- (١) في (ش) زيادة (وهو: أن يشق سنامها من الجانب الأيسر).
 - (٢) زيادة من (ش).
 - (٣) انظر: المبسوط ج٤ ص ١٣٨ ولكن بدون هذا التعليل.
- (3) قلت: وكراهة أبي حنيفة _ إن ثبتت _ للإشعار فيه نظر كبير لمخالفته لصريح وصحيح الدليل. وورد في المبسوط قوله: «وقد صح في الحديث «أن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ أشعر البدن بيده» وهو مروي عن الصحابة _ وضي الله عنهم _ ظاهر ، حتى قال الطحاوي _ رحمه الله تعالى _ ما كره أبو حنيفة _ رحمه الله تعالى _ أصل الإشعار ، وكيف يكره ذلك مع ما اشتهر فيه من الآثار ، وإنما كره إشعار أهل زمانه ، لأنه رآهم يستقصون ذلك على وجه يخاف منه هلاك البدئة

انظر: المبسوط ج٤ ص ١٣٨.

لمأكله، وقد نهى عنه، والمحرم مع المبيح إذا ورد فالمحرم أولى.

\[
\begin{aligned}
\textbf{YYY} \\
\text{if:} \cdot \text{ct} \\
\text{if:} \cdot \text{ct} \\
\text{if:} \cdot \text{ct} \\
\text{if:} \text{ct} \\
\text{ct} \\
\text{if:} \text{ct} \\
\tex

وليس الأهل مكة تمتع والا قران، لقوله - تعالى - في آخر آية التمتع في آخر آية التمتع في آخر آية التمتع في أمّ يَكُنَ أَهُلُهُ حَاضِرِي ٱلْمَسْجِدِ الْمُرّادِّ وإذا عاد المتمتع إلى بلده بعد فراغه من العمرة ولم يكن ساق الهدي بطل تمتعه، الأنه لم يتمتع بالسفرة تمتعاً كاملاً.

[۲۲۳] ومن أحرم (*) بالعمرة قبل أشهر الحج فطاف لها أقل من أربعة أشواط، ثم دخل أشهر الحج فتممها وأحرم بالحج، كان متمتعاً لأن أكثر طواف العمرة وجد في أشهر الحج، فقد وجد (*) أكثر أحد النسكين والنسك الآخر في أشهر الحج، حتى لو طاف لعمرته قبل أشهر الحج أربعة أشواط فصاعداً ثم حج من عامه ذلك لم يكن متمتعاً، لاختلاف الوقت.

وأشهر الحج: شوال، وذو القعدة والعشر(٢) من ذي الحجة(٨)، لذا

⁽۱) ن (ل ٥٦ ب) ش.

⁽٢) ن (ل ٤٦ ب) ت.

⁽٣) ما بين الفوسين بماثله في (ت) (فإن).

⁽٤) من الآية ١٩٦، سورة البقرة.

⁽٥) في (ص) كتبها (تمتع) ثم شطب عليها وكتب ما أثبتناه.

⁽٦) ن (ل ١٥١) ص.

⁽٧) في (ت، ش) (عشر).

⁽A) أخرج البخاري تعليقاً عن ابن عمر ـ رضي الله عنهما ـ قوله: «أشهر الحج شوال، وذو القعدة وعشر من ذي الحجة، صحيح البخاري مع الفتح ج٣ ص ٤١٩. وذكر ابن حجر في كتابه الغليق التعليق! (ج٣ ص ٥٧) أن الدارقطني وصل هذا الحديث وسنده: اثنا عبد الله بن محمد، ما عثمان، تا يحيى بن زكريا عن ورقاء عن عبد الله بن ديبار عن عبد الله بن عمر؟، وأسند الدارقطني ست روايات أخر. وقد على عليها محمد شمس الحق آبادي بقوله: "وحديث أشهر الحج أخرجه المؤلف من سبعة طرق وفي كل طرقه رواتها ثقات إلا الطريقة الثالثة. . . وفي السابقة مقاتل بن سليمان وهو ضعيف؟ . سنن الدارقطني وبهامشه التعليق المغني =

قالوا في قوله تعالى. ﴿ ٱلْعَجُّ أَشَّهُمُّ مَعَلُومَكُ إِنَّ أَي وقت الحج أشهر معروفات عند الناس (٢) ، (٢).

٢٧٤ فإن قدّم الإحرام بالحج عليها يجوز إحرامه واتعقد حجاً، لأن الإحرام شرط(1)، فيجوز تقدمه على الوقت كالطهارة (في باب الصلاة)(1).

وإذا حاضت المرأة عند الإحرام اغتسلت للإحرام وأحرمت وصنعت ما^(۱) يصنعه الحاج غبر أنها لا تطوف بالبيت حتى^(۱) تطهر، لأن الحائض معنوعة (۱) من دخول المسجد، وإن حاضت بعد الوقوف^(۱) وطواف الزيارة، انصرفت من مكة، ولا شيء عليها لترك طواف الصدر، لأن النبي (صلى الله عليه وسلم) أخبر أن صفية (۱۰)

- (١) من الآية ١٩٧، سورة البقرة.
- (٢) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لإتمام المعنى.
 - (٣) انظر: جامع البيان للطبري ج٢ ص ١٥٠ ـ ١٥٢.
 - (٤) ن (ل ٥٧ أ) ش.
 - (٥) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة.
 - (٦) في (ت، ش) (كلما).
 - (٧) ن (ل ١٤٧) ت.
 - (٨) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (ممتوع) وهو خطأ.
 - (٩) في (ش) زيادة (بعرفة).
- (١٠) هي أم المؤمنين صفية بنت حيى بن أخطب، من بني النضير، كانت في الجاهلية تدين باليهودية، وكانت من ذوات الشرف تزوجها سلام بن مشكم، ثم فارفها، فتزوجها كنانة بن أبي الحقيق، وقتل عنها يوم خيبر. وكانت من السبي فأخدها .

لمحمد شمس الحق آبادي (ج٢ ص ٢٢٦، ٢٢٧). وقال ابن حجر في الفتح (ج٣ ص ٤٢٠) بعد ذكر رواية الدارقطني «وروى البيهقي [في كتاب المعرفة] من طريق عبد الله بن نمير عن عبيد الله بن عمر عن نافع عن ابن عمر مثله، والإسنادان صحيحانه. إلا أن البخاري قال: «وقال أبو كامل فضيل بن حسين البصري حدثنا أبو معشر حدثنا عثمان بن غباث عن عكرمة عن ابن عباس. وجاء في آخره ٩٠٠. قال الله ﴿وَإِلَى لِبَن لَمْ يَكُنُّ آهَلُمُ مَاضِي ٱلْمَسْجِدِ الْمُرَادِ ﴾ [من الآية ١٩٦، سورة البقرة] وأشهر الحج التي ذكر الله تعالى: شوال، وذو القعدة، وذو الحجة، فمن تمنع في هذه الأشهر فعليه دم أو صوم». صحيح البخاري مع الفتح ج٣ ص ٤٣٤، ٤٣٤ الحديث ١٩٧٢.

حاضت فقال (النبي ـ صلى الله عليه وسلم)(۱) _ (عقرى حلقى)(۱) أحابستنا هي و فقيل: إنها أعاضت (يا رسول الله)(۱) قال(۱): فلننفر إذن، (والله أعلم)(۱)، (۱)،

و رسول الله عدى الله عليه وسلم وحجمها وأعتقها وتزوجها، وقد أسدمت وحسن إسلامها، واشتهرت بالفصل ورجاحة العقل. توفيت ورضي الله عمها وحسن إسلامها، واشتهرت بالفصل ورجاحة العقل. توفيت وصلى الله عليه وسلم المدينة ٥٠ هـ وقيل غير ذلك، روت عن رسول الله وصلى الله عليه وسلم والماديث. أسد الغابة ح٥ ص ٤٩٠، ٤٩١ الإصابة مع الاستيعاب ج١٢ ص ١٤٠٠.

(١) ما بين القوسين زيادة من (ش).

(٢) عقرى أي عقرها الله أو أصابها بعقر في جسدها، وحلقى أي حلق شعرها أو أصابها وجمع في حلقها، وظاهرة الدعاء عليها، وليس بدعاء في الحقيقة، وهو على مذهب العرب في الدعاء على الشيء من غير إرادة لوقوعه. انظر: النهاية في غربب الحديث ح1 ص ٤٢٨، ج٣ ص ٢٧٣، لسان العرب ج٤ ص ٣٠٣٦.

(٣) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لورودها في بعض روايات الحديث.

(٤) ني (ش) (نقال).

(٥) سقطت من (ت).

(٦) آخرجه أصحاب الكنب الستة إلا النسائي وأخرجه مالك وأحمد: عن عائشة ـ رضي الله عنها ـ فقد أخرجه البخاري في حديث طويل جاء فيه قول عائشة ـ رضي الله عنها ـ: قد . . . وحاضت صفية بنت حيى، فقال النبي ـ صلى الله عليه وصلم ـ: عقرى حلقى، إنك لحابستنا، أما كنت طفت يوم المحر؟ قالت: بلى. قال: فلا بأس انفري صحيح البخاري مع الفتح ج٣ ص ٥٨٦ ، ٥٨٦ الحديث ١٧٦٢. وجاء في إحدى روايات مسلم (ج٢ ص ٥٨٧، ٨٧٨ رقم الحديث ١٢١١ (١٢٨). قالت صفية: ما أراني إلا حابستكم. قال: ﴿عقرى حلقى . أو ما كنت طفت يوم النحر قالت: بلى . قال الا بأس انفري ، . . . وأخرح مالك عدة روايات منها:

الرواية الأولى: بلفظ «أن صفية بنت حيي حاضت: فذكرت ذلك للنبي _ صلى الله عليه وسلم _ فقال: «فلا إذا».
عليه وسلم _ فقال: «أحابستا هي «فقيل إنها قد أفاصت، فقال: «فلا إذا».
الرواية الثانية: بلفظ أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: «لعلها تحبينا» ألم فقيل له: قد حاضت. فقال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: «لعلها تحبينا» ألم تكن طافت معكن بالبيت؟ قلن: بلى، قال: «فأخرجن». موطأ مالك برواية تكن طافت معكن بالبيت؟ قلن: بلى، قال: «فأخرجن». موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ٢٨٤ رقم الحديث ٩٣٣، لفظ رواية الترمدي (ج٣ =

ص ٢٧١ الحديث ٩٤٣): قالت: «ذكرت لرسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ أن صفية بنت حيي حاضت في أيام منى . فقال: «أحابستنا هي ؟ قالوا: إنها قد أفاضت ، فقال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ «قلا» إذا» . قال المترمذي : حديث عائشة حديث حسن صحيح ، والعمل على هذا عند أهل العلم ، أن المرأة إذا طاقت طواف الزيارة ثم حاضت ، فإنها تنفر وليس عليها شي . وهو قول الثوري ، والشاقعي ، وأحمد ، وإسحاق ، لفظ رواية أبي داود (ح٢ ص ٢٠٨ الحديث ٢٠٠٣): «أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ ذكر صفية بنت حبي فقيل: إنها قد حاضت ، فقال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ : «لعلها حبستنا» فقالوا: با رسول الله إنها قد أقاضت ، فقال : «فلا إذن» . وأخرجه ابن ماجة في وايتن (ح٢ ص ٢٠٠١):

الرواية الأولى: بلفظ قالت: «حاضت صفية بنت حيى بعد ما أفاضت قالت عائشة: فذكرت ذلك لرسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ. فقال: «أحابستنا هي؟ فقلت: إنها قد أفاضت ثم حاضت بعد ذلك. قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ «فلتفر».

الرواية الثانية: بلفظ "قالت: ذكر رسول الله - صلى الله عليه وسلم - صفية فقلنا قد حاضت فقال "عقرى حلقى ما أراها إلا حابستنا» فقلت: يا رسول الله إنها قد طافت يوم النحر. قال "فلا» إذن. مروها فلتنفر» لفظ إحدى روايات أحمد في مسده (ج٦ ص ٨٢): قالت: "حاضت صفية بنت حبي بعدما أفاضت، قالت عائشة فكرت حيضها لرسول الله - صلى الله عليه وسلم - فقال رسول الله - صلى الله عليه وسلم - أحابستنا هي؟ قالت: قلت يا رسول الله إنها قد أفاضت وطافت بالبيت نم حاضت بعد الإفاضة. قال رسول الله - صلى الله عليه وسلم - فلتغر».

باب الجنايات(١)

الدم كالحلق، فإن طيب عضواً كاملاً فما زاد فعليه دم لتمام التطيب عادة، الدم كالحلق، فإن طيب عضواً كاملاً فما زاد فعليه دم لتمام التطيب عادة، فإن (٢) كان أقل من عضو فعليه صدقة، لأنه دون ما يوجب الدم، وإن الس ثوباً مخيطاً أو غطى رأسه يوماً كملاً، فعليه دم لتمام الجناية عادة، وإن كان أقل من ذلك (٥) فعليه صدقة، وإن حلق ربع رأسه فصاعداً فعليه دم - لأن من الناس من لا يحلق أكثر من الربع - فقد وجد الحلق (٦) عادة قال الله تعالى: ﴿ فَهَن مِن الربع - فقد وجد الحلق (٦) عادة قال الله تعالى: ﴿ فَهَن مِنامٍ أَوْ مَلكَفَةٍ أَوْ نُسُكِّ ﴾ (١) (٨) وإن كان أقل من الربع فعليه الصدقة (٩).

وإن حلق موضع (١٠) المحاجم فعليه دم عند أبي حنيفة (١١) ـ (رحمه الله)(١٢)، لأنه مقصود بالحلق، وعندهما (١١) عليه صدقة لأنه يحلق تبعاً للرأس.

⁽١) أي الجنايات في الحج. وهو فعل ما ليس للمحرم أن يفعله. انظر: أنيس الفقهاء ص ١٤٣.

⁽٢) في (ش) (إحرامه).

⁽٣) في (ت) (وإن).

⁽٤) في (ش) (نإن).

⁽٥) ن (ل ٥١ ب) ص.

⁽٦) ن (ل ٥٧ ب) ش.

 ⁽٧) النسث بالضم: الذبيحة، والسيكة كسفينة: الذبيحة، وجمعها: نسك، انظر:
 النهاية في غريب الحديث ج٥ ص ٤٨، تاج العروس ج٧ ص ١٨٦.

 ⁽A) من الآية ١٩٦٦، سورة البقرة.

⁽٩) في (ت، ش) (صدقة),

⁽۱۰) في (ت) (مواصع).

⁽١١) انظر: المبسوط ح٤ ص ٧٤.

⁽۱۲) زیادة من (ش).

وإن قص أظافر يديه ورجليه (۱) فعليه دم، لأبه يزيل الشعث (۲۲٦ من قضاء التفث (۲۳)، وإن قص يداً أو رجلاً فعليه دم، وإن قص أقل من خمسة أظافير متفرقة من يديه ورجليه فعليه اظافير (٤) فعليه صدقة وإن قص خمسة أظافير متفرقة من يديه ورجليه فعليه صدقة (عند أبي حنيفة وأبي يوسف) (۱)، (۱)، وقال محمد (١) (رحمه الله) عليه (۸) دم (۱) كما لو قصها من يد. لهما أنه يزيده (۱۱) شعثا (من وجه) (۱۱)، لأن قبح غير المقصوص يظهر بجانب المقصوص، فبضدها تتبين الأشياء.

وإن تطيب أو لبس أو حلق من (١٢) عذر فهو مخير إن شاء ذبح شاة (١٣) وإن شاء تصدق على سنة مساكين بثلاثة أصواع (١٤) من طعام وإن شاء صام ثلاثة أيام، لقوله تعالى: ﴿ فَن كَانَ مِنكُم مَرِيضًا أَوْ بِهِ قَذَى مِن تَأْسِمِه فَنِدَيَةٌ مِن مِينَامٍ أَوْ مَكَفَةٍ أَوْ نُسُكِّ ﴾ (١٥) مزل في كعب بن عجرة (١٦) _ (رضى الله في كعب بن عجرة (١٦) _ (رضى الله

⁽۱) ن (ل ٤٧ ب) ت.

⁽٢) سبق توضيح معناها بهامش الفقرة ١٩٨.

⁽٣) سبق توضيح معناها بهامش الفقرة ٢٠١.

⁽٤) مفرده ظفر، ويجمع على أظفار، أطفور، أظافير. انظر: لسان العرب ج٤ ص ٢٧٤٩.

⁽٥) ما بين القوسيس زيادة من هامش (ش).

⁽٦) انظر: الميسوط ج٤ ص ٧٨.

⁽٧) زيادة من (ش)،

⁽٨) سقطت من (ش).

⁽٩) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (الدم) وهو تصحيف.

⁽۱۰) في (ش) (يزيد).

⁽١١) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽١٢) في (ت) زيادة (غير عذر فعليه دم وإن كان من) واضح أنها زيادة غير مطلوبة، إذا الكلام السابق في الحكم العام من غير الذي يخلو من العذر.

⁽١٣) زيادة من (ت، ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽١٤) في (ت) (أصوع) وكالأهما صواب. فقد ورد في لسان العرب قوله فيجوز فيها التذكير والتأنيث فإذا أنث قال ثلاث أصوع ومن ذكره قال أصواع النظر. لسان العرب ع م ٣٥٢٦.

⁽١٥) من الآية ١٩٦، سورة البقرة.

⁽١٦) هو كعب بن عجرة بن أمية بن عدي البلوي حليف الأنصار، صحابي جليل، =

 $^{(0)}_{-}$ (1) عنه) (1) قال: الكنت أوقد النار تحت برمة $^{(1)}_{-}$ والقمل يتهافت عنه) على (١) وجهي، (نقال: (٧) _ عليه السلام)(١) أتؤذيك (٩) هوام رأسك يا كعب (فقلت: نعم يا رسول الله فقال البي - عليه السلام - إحلق رأسك)(١٠) فأنزل الله تعالى (١١٠) هذه (١٢٠) الآية (١٣٠) فقال النبي - عليه الصلام ..: اذبح شاة نسكاً (١٤) أو صم ثلاثة أيام، أو أطعم سنة مساكين؛ (١٥).

شهد بيعة الرضوان وغيرها من المشاهد، وسكن الكوفة، وتوفي بالمدينة سنة ٥١ هـ وقيل أكثر من ذلك، وعمره ٧٥ سنة وقيل ٧٧ سنة، وروى عن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم - ٤٧ حديثاً. انظر ترجمته: تهذيب الأسماء واللغات ج٢ ص ٦٨. الإصابة مع الاستيعاب ج٨ ص ٢٩٤ _ ٢٩٦. تهديب التهديب ج٨ ص ٣٦٥ _ ٤٣٦.

(١) زياد من (ش).

(٢) البرمة: قدر من الحجارة، وتطلق على القدر مطلقاً وهي في الأصل المتخذة من الحجر المعروف بالحجاز واليمن. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج١ ص ١٢١. لسان العرب ج ١ ص ٢٦٩.

(٣) في (ت، ش) زيادة (لي).

(٤) الهفت: تساقط الشيء قطعة بعد قطعة كما يهفت الثلج والرذاذ. ويتهافت: يتساقط، وأكثر ما يستعمل في الشر. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثرج ص ٢٦٦. تاج العروس ج١ ص ٢٦٦.

(۵) ن (ل ۸۵ أ) ص.

(٦) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (في) وما أثبتناه أولى لوروده بالحديث.

(٧) في (ت) وهامش (ش) زيادة (النبي).

(٨) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش.

(٩) في (ت، ش) (أيؤذيك) وكلاهما ورد في بعض روايات الحديث.

(١٠) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لورودها في بعض روايات الحديث.

(۱۱) سقطت من (ش).

(١٢)غير واضحة في (ص) لوحود بياض.

(١٣) الآية آنفة الذكر بنفس الفقرة.

(١٤) في (ت، ش) (نسبكة) وكلاهما ورد في بعض روايات الحديث.

(١٥) أخرجه أصحاب الكتب الستة ومالك وعبرهم بعدة روايات: فقد أحرجه البخاري بعدة روايات منها بلفظ: ققال: أتى على _ صلى الله عليه وسلم _ زمن الحديسة _ وأنا أوقد تحت برمة والقمل يتباثر عن رأسي، فقال: أيؤذيك هوامك؟ قلت نعم.. قال: فاحلق وصم ثلاثة أيام، أو أطعم ستة، أو أنسك نسيكة. قال أيوب [وهو-أحد رواة الحديث] لا أدري بأيهن بدأ». صحيح البخاري مع الفتح ج١٠ ص١٥٤ _

الحديث ٢٠٥٣. وأخرجه مسلم بعدة روايات منها (ج٢ ص ٨٥٩، ٨٦٠ (٨٠) وما بعده. اقال: أتى عليّ رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ زمن الحديبية وأنا أوقد تحت (قال القواريري: قدر لي. وقال أبو الربيع: برمة لي) والقمل بتناثر على وجهي فقال «أيؤذيك هوام رأسك؟» قال قلت: نعم. قال العاحلق، وصم ثلاثة أيام. أو أطعم ستة مساكين، أو أنسك نسيكة ". قال أيوب: لا أدري بأي ذلك بدأً، وأخرجه مالك أيضاً بعدة روايات منها: «أن رسول الله فقال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ قال له: العلك آذاك هوامك؟ فقلت: نعم يا رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: ﴿ احلق رأسك، وصم ثلاثة أيام، أو أطعم سنة مساكين أو أنسك بشاةً . موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ٢٨٧ الحديث ٩٤٨. لفظ إحدى روايات أبي داود (ج٢ ص ١٧٢ الحديث ١٨٥٦ وما بعده). قأن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - مرّ به زمن الحديبية فقال اقد آذاك هوام رأسك، قال: نعم، فقال النبي _ صلى الله عليه وسلم _ الحلق ثم اذبح شاة نسكاً، أو صم ثلاثة أيام، أو أطعم ثلاثة آصع من تمر على ستة مساكين". وأخرجه الترمذي (ج٣ ص ٢٧٩ الحديث ٩٥٣) بلفظ: «أن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ مرَّ به وهو بالحديبية قبل أن يدخل مكة وهو محرم، وهو يوقد تحت قدر، والقمل يتهافت على وحهه فقال: اأتؤذيك هوامك هذه؟ فقال: نعم. فقال: الحلق وأطعم فرقاً بين ستة مساكين؛ والفرق ثلاثة آصع «أو صم ثلاثة أيام، أو أنسك تسبكة قال ابن أبي نجيح. ﴿أَر اذبح شَاءًا. قَالَ الترمذي: هذا حديث حسن صحيح، والعمل علبه عند بعض أهل العلم من أصحاب النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ وغيرهم . . . ، وأخرجه النسائي في روايتين ج٥ ص ١٩٤، ١٩٥) هذا لفظ إحداهما: العن كعب بن عجرة أنه كان مع رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ محرماً فآذاه القمل في رأسه فأمره رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ أن يحلق رأسه، وقال صم ثلاثة أيام، أو أطعم ستة مساكين مدين مدين، أو أنسك شاة، أو ذلك فعلت أجزأ عنك». وأخرج أبن ماجة روايتين (ج٢ ص ١٠٢٨، ١٠٢٩ الحديث رقم ٣٠٧٩) هذا لفظ إحداهما: "عن عبد الله بن معقل قال: قعدت إلى كعب بن عجرة في المسحد فسألته عن هذه الآية: ﴿ فَفِدْبَةٌ شِ مِيَامٍ أَوْ مَدَفَوْ أَنَّ نْدُونِ ﴾ قال كعب: في أنزلت كان بي أذى في رأسي. فحملت إلى رسول الله -صلى الله عليه وسلم _ والقمل يتناثر على وجهي. فقال: «ما كنت أرى الجهد بلغ بك إلى ما أرى. أتجد شاة؟ قلت: لا. قال: فنزلت هذه الآية: ﴿ فَنِدْيَةٌ بِّن سِيَامٍ أَوْ صَدَفَةِ أَوْ نَسُلُونِ ﴾. قال، فالصوم ثلاثة أيام. والصدقة على ستة مساكين، لكل

(١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن).

مسكين نصف صاع من طعام، والنسك شاة!.

مُسُونَ وَلا جِدَالَ فِي ٱلْعَيْمُ ﴾ (١) دل أن القبلة واللمس (١) محظور (٣) الأحرام (١) و الماء التابية واللمس (١) محظور (٣) الإحرام (١) .

ومن جامع في أحد^(a) المبيلين قبل الوقوف بعرفة فسد حجه وعليه شاة ومن جامع في أحد⁽¹⁾ المبيلين قبل الوقوف بعرفة فسد حجه (^(A) وعليه القضاء كذلك ويمضي في الحج كما يمضي ⁽¹⁾ من لم (⁽¹⁾ يفسد حجه (⁽¹⁾) -، وليس عليه أن روي⁽¹⁾ عن ابن عباس (⁽¹⁾) (⁽¹⁾) - (رضي الله عنه) الزنا .

يفارق امرأته إذا حج في سنة أخرى ، لأنه تعريض لها على الزنا .

(١) من الآية ١٩٧، سورة البقرة.

(٢) في (ت، ش) (الملامسة).

(٣) كتبت في (ت) (محضور) وفي تصحيف.

(٤) انظر تفسير ابن كثير ج١ ص ٣٣٤، ٣٤٥.

(٥) في (ش) (إحدى)،

(٦) في (ص) الباء في كلمة (بمضي) غير واضحة.

(٧) ل (ل ١٤٨ أ) ت.

(A) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (الحج).

(٩) في (ت) (المروى).

(١٠) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ١٣.

(١١) أخرج البيهقي في سننه روايتين (ج٥ ص ١٦٧، ١٦٨).

الرواية الأولى: بلفظ عمن أبي الطفيل عامر بن واثلة عن ابن عباس ـ رضي الله عمه ـ في رجل وقع على امرأته وهو محرم، قال: اقضيا نسككما وارجعا إلى بلدكما، فإذا كان عام قابل فأخرجا حاجين فإذا أحرمتما فتفرقا ولا تلتقيا حتى تقضيا نسككما واهديا هديا».

الرواية الثانية: بلفظ «عن عمرو بن شعيب عن أبيه أن رحلاً أتى عبد الله بن عمرو يسأله عن محرم وقع بامرأته فأشار إلى عبد الله بن عمر، فقال: اذهب إلى ذلك فسأله، قال شعيب: فلم يعرفه الرجل، فذهبت معه فسأل ابن عمر فقال: بطل حجك، فقال الرجل: هما أصنع؟ قال: اخرج مع الناس، واصنع ما يصنعون فإذا أدركت قابلاً فحج واهد. فرجع إلى عبد الله بن عمرو وأنا معه فأخبره، فقال: اذهب إلى ابن عباس فسأله، فقال له كما قال ابن عباس فسله قال شعيب: فذهبت معه إلى ابن عباس فسأله، فقال له كما قال ابن عمر فرجع إلى عبد الله بن عمرو وأنا معه فأخبره سما قال ابن عباس، ثم قال ما تقول أنت؟ فقال قولي مثل ما قالا». ثم قال البيهقي: هذا إسناد صحيح وفيه دليل على صحة سماع شعيب بن محمد، بن عبد الله من جده عبد الله، بن عمرو.

(۱۲) ريادة من (ش).

(⁽¹⁾ عن ابن عباس ⁽¹⁾ – (رضي الله عنه) ⁽¹⁾ , ⁽⁰⁾ – ⁽¹⁾ وإن جامع بعد ⁽¹⁾ الحلق فعليه شأة لأنه محرم بعد، ومن حامع في العمرة قبل أن يطوف أربعة أشواط أفسدها ومضى فيها وقضاها وعليه شأة، لأنه لم يأت بأكثر طواف ⁽¹⁾ العمرة ⁽¹⁾ (وكفارته ⁽¹⁾ دون كفارة الحج) ⁽¹⁾، وإن وطيء بعد ما طاف أربعة أشواط فعليه شأة، ولا تفسد ⁽¹¹⁾ عمرته ولا يلزمه قضاؤها، لأنه لو اقتصر على أربعة أشواط تجوز عمرته وعليه ⁽¹¹⁾ لترك (الثلاثة الأشواط)

(١) في (ش) (لو).

(٣) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ١٣.

(٤) سقطت من (ت).

- (٥) لم أجد حديثاً بهذا النص وإنما وجدت آثاراً عن ابن عباس ـ وضي الله عنه ـ توجب البدنة فيمن جامع بعد الوقوف بعرفة: فقد أخرح مالك بلفظ: الله سئل عن رحل وقع بأهله وهو بمنى قبل أن يفيض، فأمره أن يتحر بدنة، موطأ مالك بواية يحيى بن يحيى الليثي ص ٢٦٥ الحديث ٨٦٥. وأخرح البيهقي (ج٥ ص ١٧١) بلفظ: اعن سعيد بن جبير عن ابن عباس في رجل قضى الماسك كلها إلا الطواف بالبيت ثم واقع، عليه بدنة وتم حجه، وجاء في الجوهر المنقي قوله وروى أبو حنيقة في مسنده، عن عطاء بن السائب عن ابن عباس في الرجل يواقع امرأته بعدما وقف بعرفة قال: عليه بدنة وتم حجه، الجوهر النقي لابن التركمان بذيل السنن الكبرى للبيهقي ج٥ ص ١٧١ أما الموضع الثاني فلم أحد آثار فيما بين عدي من الكتب. بل لقد قال الحافظ الزبلعي: القوله عن ابن عباس، فيمن طاف يدي من الكتب. بل لقد قال الحافظ الزبلعي: القوله عن ابن عباس، فيمن طاف طواف الزيارة جنباً أن عليه بدنة، فلت: غريب، نصب الراية ج٢ ص ١٢٨.
- (٦) في (ش) زيادة (أنه قال: لا تجب البدنة في النجح إلا في موضعين، من جامع بعد الوقوف بعرفة، ومن طاف طواف الزيارة جناً).
 - (٧) في (ت) (قبل) وهو خطأ. انظر الكتاب للفوري مع شرحه ج١ ص٢٠٢.
 - (A) زیادة من (ش) وهی زیادة توضیحیة مهمة.
 - (٩) ن (ل ۸۵ س) ش.
 - (۱۰) في (ت) (كفارتها).
 - (١١) العمارة ما بين القوسين ستأتى في (ش) بعد سطر تقريباً.
 - (١٣) في (ش) (يفسد).
 - (١٣) هنّا في (ت) كلمة (دم) وسنأتي بعد ثلاث كلمات بالنسبة لنسحتي (ص: ش)
 - (١٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (ثلاثة أشواط).

⁽٢) زيادة من (ت، ش) بحناجها السياق.

هذا. ومن جامع ناسياً كان^(١) كمن جامع عامداً، لإطلاق النص^(١)، وقد ورد الفارق بين (الناسي والعامد)^(٣) في الصوم فقط.

(١) ئي (ت) (نهر).

⁽٢) وهو قوله .. تعالى ..: ﴿ قَلَا رَفَكَ وَلَا فُسُونَ كَ وَلَا جِمْدَالٌ فِي ٱلْحَجِ ﴾ من الآية ١٩٧، سورة البقرة .

⁽٣) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.

فصل

رمن طاف طواف القدوم محدثاً، فعليه صدقة، لأن (تركه لا يوجب) (۱) شاة فالحدث دونه (۲٬۰) ، وإن طاف طواف الزيارة محدثاً فعليه شاة، لأنه فرض الحج (ولو) (۲٬۰) طاف (٤٠) جنباً فعليه بدنة، والأفضل أن يعيد الطواف ما دام بمكة ليصير آتياً بالطواف الكامل (٥٠)،

(١) ما بين القوسين يماثله في (ت) (بتركه لا يجب).

(٥) اختلف الفقهاء في الطهارة من الحدث كشرط لصحة الطواف إلى فريقين. مذهب الحنفية ورواية عن أحمد: أن الطهارة ليست شرطاً فمتى طاف غير متطهر أعاد ما كان بمكة وإن لم يعد فعليه دم. ويروي الغريق الآخر وهم المالكية والشافعية والرواية المشهورة عن أحمد: أن الطهارة شرط لصحة الطواف، وعليه فإن طواف المحدث لا يعتد به وكأنه لم يطف. مستدلين بالآتى:

أولاً: لأن النبي - صلى الله عليه وسلم - شبه الطواف بالصلاة في الحديث الذي رواه ابن عباس وأخرجه الترمذي ج٣ ص ٢٨٤ الحديث ٩٦٠ والحاكم في المستدرك ج٢ ص ٢٦٧ ولفظه: وأن النبي - صلى الله عليه وسلم - قال: والطواف حول البيت مثل الصلاة. إلا أنكم تتكلمون فيه، فمن تكلم فيه فلا يتكلمن إلا بغيره. هذا لفظ الترمذي وقال الحاكم: هذا حديث صحيح على شرط مسلم ولم يخرجاه وإنما يعرف هذا الحديث عن عطاه بن السائب عن سعيد بن جبير وقال الترمذي: وقد روي هذا الحديث عن ابن طاوس وغيره عن طاوس عن ابن عباس موقرفاً. ولا نعرفه مرفوعاً إلا من حديث عطاء بن السائب والعمل على هذا عند أكثر أهل العلم . . . ». قال ابن حجر في التلخيص (ج١ ص ١٣٨، ١٣٩) . وموقرفاً . ورجح الموقوف: النسائي والبيهتي وابن الصلاح والمندي.

ثَانياً: واستدلوا أيضاً بحديث عائشة - رضي الله عنها - الذي أخرجه المخاري ومسلم -: "

⁽٢) ن (ل ٥٢ ب) ص.

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فلو).

⁽٤) في (ت) (طابه).

«قالت: قدمت مكة وأنا حائض، ولم أطف بالبيت ولا بين الصفا والعروة، قالت: قشكوت ذلك إلى رسول الله _ صلى لله عليه وسلم _ فقال: «افعلي كما يفعل الحاج، غير أن لا تطوفي بالبيت حتى تطهري. هذا لفظ النخاري، صحبح النخاري مع الفتح ج٣ ص ٤٠٥ الحديث ١٦٥٠. صحيح مسلم ج٢ ص ٨٧٨، ٨٧٤ الحديث ١٣١١. ففي هذا الحديث تصويح باشتراط الطهارة لأنه _ صلى الله عليه وسلم _ نهاها عن الطواف حتى تغتسل، والنهي يقتصي الفادات.

ثالثاً: واحتجوا أيضاً بحديث عائشة ـ رضي الله عنها ـ الذي أخرجه البخاري ومسلم وحاء فيه: ١... فأخبرتني عائشة ـ رضي الله عنها ـ أنه أول شيء بدأ به أي النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ حين قدم أنه توضأ ثم طاف بالبيت هذا لفظ البخاري . صحيح البخاري مع الفتح ج٣ ص ٤٩٦ الحديث ١٦٤١ . صحيح مسلم ج٢ ص ١٩٩٦ الحديث المحديث مسلم ج٢ ص ١٩٣١ الحديث المحديث وحاء فيه قوله ـ صلى الله عليه وسلم ـ: (. . . لتأخذوا هناسككم فهذا يقتضي وجوب كل ما فعله ـ صلى الله عليه وسلم ـ إلا ما قام الذليل على عدم وجوبه . واحتج القائلون بأن الطهارة ليست شرطاً لصحة الطواف بالآتي .

ثانياً: واستدلوا أيضاً بقياس الطواف على غيره من أركان الحج فلم يشتوط له الطهارة كالوقوف بعرفة وغيره. وأجاب الحنفية على استدلال الجمهور بالحديث الذي يشبه الطواف بالصلاة قائلين: "أن المراد بتشبيه الطواف بالصلاة - في الحديث - إما في أصل الفريضة أو في حق الثواب دون الحكم وجاء في المبسوط (ج) ص (٣٨) قوله) «ألا ترى أن الكلام الذي هو معسد للصلاة غير مؤثر في الطواف، وأن الطواف يتأتى بالمشي والمشي مفسد للصلاة. وأجاب الجمهور على استدلال الحنعية بالآتي: أما عموم قوله - تعالى: ﴿وَلَيَطُّونُوا بِالبَيْتِ الْمَتِيقِ عاجابوا عليها بجوابين ما جاء في المجموع (ج ٨ ص ١٨):

الأول: أنها عامة فيجب تخصيصها بما ذكرما.

الثاني: أن الطواف بغير طهارة مكروه عند أبي حنيفة ولا يجوز حمل الآية على =

لأن الطواف صلاة بالحديث⁽¹⁾ فمن حيث أنه صلاة لا يجور، ومن طاف طواف الصدر محدثاً فعليه^(٢) صدقة لأن بتركه تجب شاة والإتيان به محدثاً دون الترك^(٣).

- (۱) أخرج الحاكم والترمذي عن ابن عباس _ رضي الله عنهما _ لفظ الحاكم في المستدرك (ج١ ص ٤٥٩): «الطواف بالبيت صلاة إلا أن الله أحل لكم فيه الكلام فمن يتكلم، فلا يتكلم إلا بخير». لفظ الترمذي (ج٣ ص ٢٨٤ الحديث ١٩٠): «الطواف حول البيت مثل الصلاة. إلا أنكم لا تتكلمون فيه، فمن تكلم فيه فلا يتكلمن إلا بخيره. قال الترمذي: وقد روي هذا الحديث عن ابن طاوس وغير»، عن طاوس، وعن ابن عباس موقوف، ولا نعرفه مرفوعاً إلا من حديث عطاء بن السائب، والعمل على هذا عند أكثر أهل العلم، يستحبون أن لا يتكلم الرجل في الطواف إلا لحاجة، أو بذكر الله _ تعالى _ أو من العلم». وأخرج النسائي (ج٥ صلى الله عليه وسلم _ قال: الطواف بالبيت صلاة فأقلوا من الكلام...».
 - (٢) غير واضحة في (ت) بسبب الأرضة.
 - (٣) ن (ل ٤٨ ب) ت.

طواف مكروه، لأن الله _ تعالى لا يأمر بالمكروه. والجواب على قياسهم على الوقوف وعيره - من أركان الحج - أن الطهارة ليست واحبة في غير الطواف من أركان الحج علم تكن شرطاً. بخلاف الطواف فإنهم سلموا وحوبها فيه على لراجع عندهما. والذي يظهر لي - والله أعلم بالصواب - أن على الطائف المحدث إن كان بمكة أن يعبد طوافه ليحصل الجبر بما هو من جنه، وإن رجع إلى أهله حبره بدم لتركه واجباً، ونقائص الحج تجبر بالدم وهو ما يراه الحنفية والرواية غير المشهورة عن أحمد. وهو ترجيح ابن تيمية. لأن أدلة القائلين أن الطهارة شرط لصحة الطواف وأنه لا يعتد بطواف المحدث أبداً هي أدلة ـ في نظري ـ عامة بؤخذ منها أن الطهارة في الطواف واجبة. وليست سنة. والواجب في الحج يجبر بالدم. أما حديث ابن عباس فهو على الصحيح موقوف عليه. وحديث عائشة الأول يختص بالحائض، وإذا كانت الحائض تمنع من اللبث في المسجد. فمنعها عن المسجد الحرام أولى. وأما الحديث الثاني من وصوء الرسول - صلى الله عليه وسلم - قبل الطواف. فقعله - صلى الله عليه وسلم - قد يكون سنة وقد يكون واجباً ولم يرد في الحديث ما يحدد ذلك. والله تعالى أعلم. انظر: المبسوط ج٤ ص ٣٨. بدائع الصنائع ج٢ ص ١٢٩. مواهب الجليل ج٣ ص ٦٧، ١٨. المجموع للنووي ج٨ ص ١٧، ١٨. المغني لابن قدامة ج٣ ص ٣٧٧، ٣٧٨. مجموع فناوى شيخ الإسلام ابن تيمية ح٢٦ ص ٢١٥ إلى ص ١٢٧.

الآكثر وهو أربعة أشواط فصاعداً بفي محرماً أبداً (حتى يطوفها) (٢) لأن الطواف الأكثر وهو أربعة أشواط فصاعداً بفي محرماً أبداً (حتى يطوفها) (٢) لأن الطواف فرض الحج وهو طواف (١) الزيارة، قال الله (١) _ تعالى: ﴿ وَلَـيَطَّوَّوُا إِلْلَيْتِ النَّهِ أَنْ الْمَالِينِ اللَّهِ الله الله الله الله الصدر فعليه صدقة، لأنه الميتيني (٥) وقو توكه أو توك الأكثر منه يوجب الدم، ومن توك السعي بين الصفا دون تركه، وتركه أو ترك الأكثر منه يوجب الدم، ومن توك السعي بين الصفا والمروة تم حجه، لأنه ليس بفرض، لأن دليل الفرضية (١) الكتاب أو السنة المتوارثة (ولم يوحد) (٨) وعليه دم، لأنه واجب، دل على (١) أنه ليس بفرض قوله _ تعالى: ﴿ وَلَلَّا جُنَاحٌ عَلَيْهِ أَن يَطُوّفُ بِهِمَا ﴾ (١٠) قوله (١١) ﴿ وَلَلَّا جُنَاحٌ عَلَيْهِ أَن يَطُوّفُ بِهِما ﴾ (١٠) قوله (١١) إدل على الإباحة إلا أن النبي (صلى الله عليه وسلم) عَلَيْهِ (١٢) ، (١١) إدل على الإباحة إلا أن النبي (صلى الله عليه وسلم)

(١) غير راضحة في (ت) بسبب الأرضة.

(٣) زيادة من (ش) يحتاجها المقام.

 ⁽٢) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة تكمل المعنى.

⁽٤) كلمة لفظ الجلالة (الله) لم تثبت في (ص).

⁽٥) من الآية ٢٩، سورة الحج.

⁽٦) ن (ل ٩٩١)ش.

⁽٧) في (ش) زيادة (إما).

⁽A) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة تكملة الدليل.

⁽٩) زيادة من (ت، ش) يحتاجها المقام.

⁽١٠) من الآية ١٥٨، سورة البقرة.

⁽١١) زيادة من (ش).

⁽١٢) في (ت، ش) كتب (ولا) بدلاً من ﴿فَلَا﴾ وهو خطأ.

⁽١٣)كلمة ﴿عُلِيُو﴾ في الآية لم تثبت في (ص، ت).

⁽١٤) اخرج أصحاب الكتب الستة ومالك وأحمد بعدة روايات عن الزهري قال عروة:

اسألت عائشة _ رضي الله عنها _ فقلت الها: أرأيت قوله _ تعالى _: ﴿إِنَّ الْقَطَا

وَالْمَرْوَةُ مِن شَعَآبِرِ اللهِ فَمَنَ عَجَّ الْبَيْتَ أَوِ اعْتَمَرَ فَلَا جُمَاحً عَلَيْهِ أَن يَطُوفَك بِهِمَا ﴾ فواقه
ما على أحد جناح أن لا يطوف بالصفا والمروة. قالت: بئس ما قلت با ابن

اختي، إن هذه لو كانت كما أولتها عليه كانت لا جناح عليه أن لا يطوف بهما

ولكنها أنزلت في الأنصار، كانوا قبل أن يسملوا يهلون لمناة الطاغية التي كانوا

بعبدونها عند المشلل، فكان من أهل يتحرج أن يطوف بالصفا والمروة، فلما =

\[
\begin{align*}
\begin{align*

أسلموا سألوا رسول الله - صلى الله عليه وسلم - عن دلك قالوا: با رسول الله، إما كنا نتحرج أن نطوف بين الصفا والمروة، فأنزل الله - تعالى -: ﴿إِنَّ الشَّعَا وَالْمَرَوَةُ فَانزل الله - تعالى -: ﴿إِنَّ الشَّعَا وَالْمَرَوَةُ فِن شَعَارٍ اللهِ عِلْهَ مِن شَعَارٍ اللهِ ﴾ الآية، قالت عائشة - رضي الله عنها -: وقد سنَّ رسول الله - صلى الله عليه وسلم - الطواف بينهما فليس لأحد أن يترك الطواف بينهما فقالت: ما أنه الله حج امرئ ولا عمرته لم يطف في إحدى روايات مسلم * ه . . . فقالت: ما أنه الله حج امرئ ولا عمرته لم يطف بين الصفا والمروة، ولو كان كما تقول لكان * فلا جماح عليه أن لا يطوف بهما انظر: صحيح البخاري من الفتح ج ٣ ص ١٩٤٧ ، ١٩٩٩ الحديث بهما . . ١٠٠٠ الحديث الحديث الحديث الحديث الحديث الحديث العديث الحديث الحديث العديث العديث

سنن أبي دود ج٢ ص١٨١، ١٨٢ الحديث ١٩٠١. سنن النسائي ج٥ ص ٢٣٨، ٢٣٩. سنن ابن ماجة ج٢ ص ٩٩٤ الحديث ٢٩٨٦. موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثى ص ٢٥٧، ٢٥٨. مسند أحمد ج٢ ص ١١٤، ٢٢٧.

- (۱) جاء في الحديث الطويل الذي أخرجه مسلم (ج٢ ص ٨٨٦ ـ ٨٩٢ الحديث (٦) جاء في الحديث (١٤٧) عن جابر بن عبد الله ـ رضي الله عنه ـ جاء فيه: ١٠٠٠ فلم بزل [صلى الله عليه وسلم] واقفا حتى غربت الشمس وذهبت الصفرة قليلاً حتى غاب القرص. ٠٠٠.
 - (٢) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٢١٥.
 - (٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (لقوله _ عليه السلام).
 - (٤) ن (ل ٥٣ أ) ص.
 - (٥) في (ص) كتب الطواف ثم كتب فوقها ما أثبتنه.
- (٢) اخرجه أصحاب السنن عن عروة بن مضرس بن أوس بن حارثة بن لام الطائي لفظ الترمذي (ج٣ ص ٢٢٩، ٢٣٠ الحديث ٨٩١): قال: قاتيت رسول الله على الله عليه وسلم ـ بالمزدلفة، حين خرج إلى الصلاة، فقلت: يا رسول الله إني جنت من جبل طيء. أكللت واحلتي وأنعت نفسي. والله ما تركت من حل إلا وقفت عليه قهل لي من حج؟ فقال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قمن شهد صلائنا هذه ووقف معنا حتى ندوع، وقد وقف معرفة قبل ذلك ليلاً أو نهاراً، ح

علق به تمام الحج، ومن ترك رمي^(١) الجمار في الأيام كلها، أو رمي [يوماً](٢)، (٦) معليه دم، وكذا لو ترك رمي جمرة العقبة(١) يوم النحر الأره (١) وظيفة يوم (٦)، وإن ترك رمي جمرة من الجمار (٧) الثلاث(٨) (يوماً من الأيام الئلالة (٩) (١٠) فعليه الصدقة (١١٦) لأن ترك وظيفة اليوم (١٢) توجب الدم فعا دونه يوجب الصدقة.

۲۳۳ ومن أخر الحلق حتى مضت أيام (۱۲) النحر فعليه دم عند أبي

فقد أتم حجه وقضى تفقه، قال الترمذي: هذا حديث حسن صحيح، قال: قوله تفته بعني نسكه. قوله: ما تركت من حبل إلا وقفت عليه، إذا كان من رمل يقال له: حيلٌ. وإذا كان من حجارة يقال له جبل. وأخرجه النسائي بعدة روايات منها هذه الرواية (ج٥ ص ٢٦٣، ٢٦٤) بلفظ: ١٠٠٠ فقال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم _ من صلى هذه الصلاة معنا وقد وقف قبل ذلك يعرفة ليلاً أو تهاراً فقد تم حجه وقضى تفته». لفظ أبي داود (ج٢ ص ١٩٦، ١٩٧، الحديث ١٩٥٠): قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ: من أدرك معنا هذه الصلاة وأتى عرفات قبل ذلك ليلاً أو نهاراً فقد تم حجه وقضى تفثه؛. لفظ ابن ماجة (ج٢ ص ١٠٠٤ الحديث ٢٠١٦): ٣٠٠٠ فقال النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ من شهد معنا الصلاة وأفاض من عرفات ليلاً أو نهاراً، فقد قضى تفثه وتم حجهه.

(١) سقطت من (ش).

(٢) في حميع النسخ كتبت (يوم) ولعله سهو من النساخ.

(٣) في (ش) زيادة (واحد).

(٤) في (ت) زيادة (في).

(٥) سقطت من صلب (ش) ملحقة فوق السطر.

(٦) في (ش) (يوم البحر) وفي (ت) (ذا اليوم) وحرف (ذا) قوق السطر.

(٧) في (ش) (الجمرات).

(٨) د (ل ٤٩١) ت.

(٩) كدا في (ت، ش) وفي (ص) (الثلاث) وهو خطأ.

(١٠) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

(۱۱) في (ت، ش) (صدقة).

(١٢) في (ش) بياض بمقدار كلمة ويتصح من السياق عدم وجود سقط.

(۱۲) ن (ل ۲۹ ب) ش.

(١٤) انظر: المبسوط ج٤ ص ٧٠، ٧١.

ر (رحمه الله) (١) م لقوله م تعالى (﴿ أَنَّهُ لَيُقَضُواْ تَنَفَهُمْ وَلَمْوَفُواْ مُدُورَهُمْ ﴾ (١) معطوفاً على نحر (١) اللذن، فاختص بأيام النحر، فالتأخير (١) عن محطوب (وعد أبي يوسف ومحمد (١) (١) لا يجب لتأخير النسك دم، لما روي أن (١) السي مصلى الله عليه وسلم) (١) (١٠) منال عمن يحنق (١١) فيل أن يدمع فقال افعل ولا حرج، قما سأل عن شيء يومئذ (١١) إلا قال: افعل ولا حرج (١٢) وكذا إذا أخر

(١) سقطت من (ش).

(٢) من الآية ٢٨، سورة الحج.

(٣) في (ت) (ذكر).

(١) في (ش) (والتأخير).

(٥) ما بين القوسين زيادة من (ت).

(٦) ما بين القوسين الكبيرين يماثله في (ش) (وعندهما).

(٧) انظر: المبسوط ج٤ ص ٧١، ٧١.

(٨) في (ش) (عن).

(٩) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

(۱۰) في (ش) زيادة (أنه).

(١١) في (ت، ش) (حلق).

(١٢) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة وردت في بعض روايات الحديث.

(١٣) روى أصحاب الكتب الستة وغيرهم عن جمع من الصحابة. منها ما أخرجه البخاري ومسلم ومالك وأبو داود وابن ماجة عن عبد الله بن عمرو بن العاص ـ رضى الله عنه ـ: فقد أخرجه البخاري في عدة روايات منها:

الرواية الأولى: بلفظ أأن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ وقف في حجة الوداع فجعلوا يسألونه، فقال رجل: لم أشعر فحلقت قبل أن أذبع، قال: اذبع ولا حرج فجاء آخر فقال: لم أشعر فنحرت قبل أن أرمي قال: ارم ولا حرج، فما سئل يومئذ عن شيء قدم ولا أخر إلا قال: افعل ولا حرج».

الرواية الثانية: بلفظ «أنه شهد النبي .. صلى الله عليه وسلم .. يخطب يوم النحر فقام إليه رجل فقال: كنت أحسب أن كذا قبل كذاء ثم قام آخر فقال: كنت أحسب أن كذا قبل كذا قبل كذا ما آخر فقال: كنت أحسب أن كذا قبل كذا قبل كذا قبل كذا ما أن أنحر، نحرت قبل أن أرمي، وأشباه ذلك، فقال النبي .. صلى الله عليه وسلم ..: افعل ولا حرج لهن كلهن، فما سئل يومئذ عن شيء إلا قال: افعل ولا حرج، صحيح البخاري مع الفنح ج٣ ص ٥٦٩ الحديث ١٧٣١، وأخرجه مسلم في عدة روايات منها (ج٣ ص ٩٤٨ إلى ص ٩٥٠ الحديث ١٧٣٧):

الرواية الأولى: بلفظ اقال: وقف رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ في حجة =

الوداع، بمنى، للناس يسألونه، فجاء رجل فقال: يا رسول الله، لم أشعر، فحلفت قبل أن أنحر، فقال: فاذبح ولا حرج الله على وجل آخر فقال: يا رسول الله لم أشعر فنحرت قبل أن أرسي، فقال الارم ولا حرج القال: فما سئل رسول الله على الله عليه وسلم - عن شيء قدم ولا أخر، إلا قال الفعل ولا حرح الله الرواية الثانية: بلفظ ابقول وقف رسول الله - صلى الله عليه وسلم - على راحلته فطفق ناس يسألونه، فيقول القائل منهم: يا رسول الله إني لم أكن أشعر أن أرمي قفال رسول الله مسلى الله عليه وسلم - الفارم ولا حرج قال: وطفق آخر يقول: إني لم أشعر أن النحر قبل الحلق، فحلقت قبل أن أنحر، فيقول: النحر ولا حرج قال: فما سمعته يسأل يومتذ عن أمر هما ينسى المرء ويجهل، من تقديم بعض الأمور قبل بعض، وأشياهها، إلا قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ الفعلوا ذلك ولا حرج الله عليه والله عليه وسلم ـ الفعلوا ذلك ولا حرج الله عليه عليه وسلم ـ الفعلوا ذلك ولا حرج المعتم المناه الله عليه وسلم ـ الفعلوا ذلك ولا حرج المعتم الله عليه وسلم ـ الفعلوا ذلك ولا حرج الله عليه وسلم ـ الفعلوا ذلك ولا حرج المعتم المه الله عليه وسلم ـ الفعلوا ذلك ولا حرج المه عليه وسلم ـ الفعلوا ذلك ولا حرج المه والم عليه الله عليه وسلم ـ الفعلوا ذلك ولا حرج المه عليه وسلم ـ الفعلوا ذلك ولا حرج المه عليه والمه عليه والمه عليه والمه والمه

الرواية الثالثة: بلفظ «أن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ..، بينا هو يخطب يوم النحر، فقدم إليه رجل فقال: ما كنت أحسب يا رسول الله أن كذا وكذا، قبل كذا وكذا، ثم جاء آخر فقال: يا رسول الله كنت أحسب أن كذا، قبل كذا وكذا، لهؤلاء الثلاث. قال «افعل ولا حرح».

الرواية الرابعة: بلفظ «قال: أتى النبي - صلى الله عليه وسلم - رجل فقال: حلقت قبل أن أذبع. قال: فاذبع ولا حرج، قال: ذبحت قبل أن أرمي. قال «ارم ولا حرج»

الرواية المخاصة: بلفظ «قال: سمعت رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ وأتاه رجل يوم الدحر، وهو واقف عند الجمرة فقال: يا رسول الله إني حلقت قبل أن أرمي. فقال: «ارم ولا حرح» وأتاه آخر فقال: إني ذبحت قبل أن أرمي. قال: «ارم ولا حرج». قال: فما رأيته سئل يومئذ عن شيء، إلا قال «افعلوا ولا حرج». لفظ مالك: «أنه قال: وقف رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ للناس بمنى والناس ويسألونه، فحاءه رجل فقال له: يا رسول الله، لم أشعر فحلقت قبل أن أنحر، فقال رسول الله _ صلى الله عليه والمحرج». ثم جاءه آخر، فقال: يا رسول الله - صلى الله عليه وسلم _ «انحر ولا حرج». ثم جاءه آخر، فقال: يا رسول الله - صلى الله عليه وسلم - عن شيء قدم ولا أخر إلا قال: «افعل ولا حرج». موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى البثي ص ١٩٠٠ الحديث ١٥٩. لفظ أبي حرج». موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى البثي ص ١٩٠٠ الحديث ١٥٩. لفظ أبي داود (ج٢ صلى الله إني لم أشعر وسلم - في حجة الوداع بمنى يسألونه فجاءه رجل فقال: يا رسول الله إني لم أشعر فحلفت قبل أن أذبح فقال رسول الله لم أشعر فنحرت قبل أن أرمي، قال: «اذم ولا حرج» وجاءه رجل آخر فقال: يا رسول الله لم أشعر فنحرت قبل أن أرمي، قال: «ادم ولا عرج» وجاءه رجل آخر فقال: يا رسول الله لم أشعر فنحرت قبل أن أرمي، قال: «ادم ولا عرج» وجاءه رجل آخر فقال: يا رسول الله لم أشعر فنحرت قبل أن أرمي، قال: «ادم ولا عرج» وجاءه رجل آخر فقال: يا رسول الله لم أشعر فنحرت قبل أن أرمي، قال: «ادم ولا عرج» وجاءه رجل آخر فقال: يا رسول الله لم أشعر فنحرت قبل أن أرمي، قال: «ادم ولا عرجه وجاءه رجل آخر فقال: عار سول الله لم أشعر فنحرت قبل أن أرمي، قال: «ادم ولا عربه وجاءه رجل آخر فقال: عاره ولا عربه

حرج "قال فما سئل بومئذ عن شيء قدم أو أخر إلا قال اصنع ولا حرج ". لفظ الترمذي (ج ٣ ص ٢٤٩ المحديث ٩١٦): «أن رجلاً سأل رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ فقال حلقت قبل أن أدبح ؟ فقال «اذبح ولا حرج " وسأله آخر فقال نحرت قبل أن أرمي ؟ قال «ارم ولا حرج ". قال الترمذي : حديث عبد الله بن عمرو حديث حسن صحيح . والعمل على هذا عند أكثر أهل العلم وهو قول أحمد وإسحاق . وقال بعض أهل العلم : إذا قدم نسكاً قبل نسك فعليه دم . لفط ابن

والمحتوى والمحتوى المن المعتم، إذا قدم فسك عليه وم. لفظ ابن ماجة (ج٢ ص ١٠١٤ الحديث ٢٠٥١): «أن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ سئل عمن ذبح قبل أن يحلق أو حلق قبل أن يذبح، قال الاحرج، وأخرجه البخاري ومسلم وأبو داود والنسائي عن عبد الله بن عباس ـ رضى الله عنهما ـ: فقد أخرجه

البخاري في عدة روايات منها:

الرواية الأولى: بلفظ «أن النبي - صلى الله عليه وسلم - قيل له في الذبح والحلق والرمى والتقديم والتأخير فقال: لا حرج».

الرواية الثانية: بلفظ قال: كان النبي _ صلى الله عليه وسلم _ يسأل يوم النحر بمنى فيقول: لا حرج، فسأله رجل فقال: حلقت قبل أن أذبح، قال: اذبح ولا حرح، وقال رميت بعد ما أمسيت، فقال: لا حرج، صحيح البخاري مع الفتح ج٣ ص ١٩٣٥ المحديث ١٧٣٥، وأخرجه مسلم (ج٢ ص ٩٥٠ المحديث ١٣٠٤) (٢٣٤): بلفظ الرواية الأولى للبخاري. لفظ رواية النسائي (ج٥ ص ٢٧٢): قال: كان رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يسأل أيام منى فيقول لا حرج فسأله رجل فقال: حلقت قبل أن أذبح قال: لا حرج، فقال رجل: رميت بعد ما أمسيت فقال: لا حرج». لفظ أبي داود (ج٢ ص ٣٠٢ المحديث ١٩٨٣): قأن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ كان يسأل يوم منى فيقول الا حرج» فسأله رجل فقال: إني حلقت قبل أن أذبح ولا حرج» قال: إني أمسيت ولم أرم قال الرم ولا حرج». وأخرجه ابن ماجة في روايتين (ج٢ ص ٢٠١٣، ١٠١٤ المحديث رقم ٢٠٤٩،

الرواية الأولى: بلفظ «قال: ما سئل رسول الله مسلى الله عليه وسلم عمن قدم شيئاً قبل شيء إلا بلقى بيديه كلتيهما «لا حرج».

الرواية الثانية: بلفظ "قال: كان رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يسأل يوم منى ، فيقول: الا حرج، قال الا حرج، قال الا حرج، قال الا حرج، قال: رميت بعد ما أمسيت. قال الا حرج،

(١) انظر: المسوط ج٤ ص ٤١.

(٢) زيادة من (ش).

نصل

(۱) إذا قتل المحرم صيداً أو دل عليه فعليه الجزاء لقوله تعالى (۱): ﴿ وَمَن قَلْلَهُ مِنكُمْ مُتَعَيِّدًا فَجَرَاءٌ مِثْلُ مَا فَلَلَ مِن النَّعَوِ ﴾ (۱) ، (۵) ، (۵) قال ابن عباس (۱) _ (رضي الله عنه) (۷) _ : دعلى الدال الجزاء (۸) والعامد والناسي والمبتدىء والعائد (۱) سواء لعموم قوله _ تعالى _ : ﴿ وَمَن قَلْلَهُ مِنكُم مُتَعَيِّدًا ﴾ (۱) والناسي في معناه، لأنه متلف المحل، والجزاء عند أبي حنيفة وأبي يوسف (۱۲) _ في معناه، لأنه متلف المحل، والجزاء عند أبي حنيفة وأبي يوسف (۱۲) _ (۱۲)

⁽١) في (ش) زيادة (و).

⁽٢) في (ش) كتب (فمن) بدلاً من ﴿وَبِنَ﴾ وهو خطأ.

 ⁽٣) قوله _ تعالى _ : . . . ﴿ فِئْلُ مَا قَنْلُ مِنْ ٱلدَّمو ﴾ لم يثبت في (ص، ت) .

⁽٤) من الآية ٩٥، سورة المائدة.

⁽٥) في (ش) زيادة (عن بكر بن عبد الله المزني ـ رحمه الله ـ قال عمر بن الخطاب ـ رضي الله عنه ـ و). وبكر بن عبد الله المزني، تابعي بصري ثقة فقيه، ووى عن أنس بن مالك، وابن عباس، وابن عمر، والمغيرة بن شعبة، وكان مجاب الدعرة، توفي سنة ١٠٨ هـ وقيل ١٠٦ هـ. انظر ترجمته: تهذيب التهذيب ح١ ص ٤٨٤، وعمر بن الخطاب ـ رضي الله عنه ـ سبق ترجمته بهامش الفقرة (٤٣).

⁽٦) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ١٣.

⁽٧) زيادة من (ش).

⁽٨) لم أجد في الكب التي بين يدي نصاً بهذا. وإنما وجدت في كتاب المغني لابن قدامة (ج٢ ص ٢٠٩، ٢١٠) قوله: «روي ذلك عن علي، وابن عباس، وعطاء، ومجاهد وبكر المزني، وإسحاق، وأصحاب الرأي...١. ثم قال في موضع آخر: «ولأنه قول علي وابن عباس، ولا نعرف لهما مخالفاً في الصحابة».

⁽٩) في (ش) زيادة (فيه) . ّ

⁽١٠) في (ص) (قتل) بدلاً من ﴿ اَلْعَنْلِكُ مِنْ أَلْعَنْلِكُ مِنْ ﴿ وَهُو خَطًّا.

⁽١١) من الآية ٩٥، سورة المائدة.

⁽١٢) انظر: المبسوط ح،٤ ص ٨٢.

(رحمهما الله)^(۱) ـ قيمة الصيد في المكان الذي قتله^(۱) مه، أو في أفرت المواضع منه، يقومه دوا^(۱) عدل منكم⁽¹⁾.

الم (١٠) على مخبر في القيمة إن شاء الناع بها هدياً عدبحه إن بعغ هدياً الله ملكن نصف صاع، أو هدياً (١٠) عنه أو الشترى بقيمته (١٠) طعاماً، فتصدق على كل مسكين نصف صاع، أو يصوم بقدر طعام (١٠) كل مسكين يوماً، لقوله _ تعالى _: ﴿يَعَكُمُ هِو، ذَوَا عَدْلِ يَصُومُ هَذَيّاً بَلِغَ ٱلْكَعْبَةِ ﴾ (١٠) فلهذا (١٠) لا يجوز الهدي إلا بالغ الكعبة ﴿أَوْ كَفَنْرَةُ مَسَرَكِينَ أَوْ عَذَلُ ذَلِكَ صِياماً فإن (١١) فضل من طعام أقل من نصف صاع (١١) فهو مخبر إن شاء أطعمه (١٢) وإن شاء صام عنه يوماً لأن الصوم لا يتجزأ.

⁽۱) سبق ترجمته،

⁽۲) ن (ل ۵۳ ب) ص.

⁽٣) كذا في (ش) وفي (ص، ث) (ذوي) وما أثبتناه أولى لمطابقته للآية.

⁽٤) سقطت من (ت، ش).

⁽٥) زيادة من (ت، ش) يحتاجها المقام.

⁽١) إن بلغ هدياً: أي يشتري هدياً إن بلغ قيمة الجزاء ما يشتري به هدياً.

⁽٧) ن (ل ۲۰ أ) ش.

⁽A) ن (ل ٤٩ ب) ث.

⁽٩) من الآية ٩٥، سورة المائدة.

⁽۱۰) في (ش) (ولهذا).

⁽١١) غير واضحة ني (ت) بسبب الأرضة.

⁽١٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽١٣) في (ش) (أطعم).

⁽١٤) انظر: المبسوط ح٤ ص ٨١، ٨٣.

⁽١٥) زيادة من (ش).

⁽١٦)كذا في (ش) وفي (ص، ت) (في) وما أثبتناه أولى لأنه تفريع على ما قبله.

⁽١٧) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة فيها حكم جديد.

⁽۱۸) في (ش) (أمرنا).

ولهما (۱) و (۱) أن مثل الحيوان قيمته (۱) قال الله _ تعالى _: ﴿ فَجَزَآ ۚ يُثُلُّ مَا فَنَلَ مِنَ اللهِ مِنْ اللهِ مَنْ أَنَا مِنَ اللهِ مَنْ أَنَا مُنَا أَعْمَدُكُ عَلَيْكُمْ ﴿ اللهِ اللهُ اللهِ اللهِ اللهُ اللهِ اللهُ اللهِ اللهُ اللهِ اللهُ اللهِ اللهُ ال

الم ٢٣٧ ومن جرح صيداً، أو ننف شعره، أو قطع عضواً منه، ضمن ما نقصه، لأن إتلاف الكل يوجب ضمان الكل، فإتلاف البعض يوجب ضمانه. وإن نتف ريش طائر، أو قطع قوائم صيد، فخرج من حيز الامتناع، فعليه قيمته كاملاً (١٠) لأنه أتلف عليه معنى الصيدية، ومن كسر بيض صبد فعليه قيمته كاملاً (١٠) لقوله - تعالى -: ﴿ لَيَسُلُونَكُمُ اللّهُ بِثَنَى مِنْ الْفَيِّدِ تَنَالُهُ اللّهِ الدِيكُمْ وَرَمَامُكُم اللهُ بِثَنَى مِنْ الْفَيِّدِ تَنَالُهُ اللّه الدِيكِم من حرج من البيض (١٠) فإن حرج من البيض (١٠) صيد فعليه قيمته، لاحتمال أنه المتلف.

٢٣٨ وليس (١٥٠) في قتل الغراب، والحدأة، والذئب، والحية، والعقرب، والفأرة، جزاء، لقوله - عليه السلام -: «خمس من الفواسق يقتلن (٢٦٠) في المحل والحرم بلا جزاء الحدأة، والحية، والعقرب، والفأرة، والكلب

⁽١) أي لأبي حنيفة وأبي يوسف.

⁽۲) سبق ترجمته.

⁽٣) مي (ش) (القيمة).

⁽٤) من الآية ٩٥، سورة المائدة.

⁽٥) الوار سقطت من (ت، ش).

⁽٦) من الآية ١٩٤، سورة البقرة.

⁽٧) في (ت) (قيمة.

⁽٨) سقطت من (ت).

⁽٩) ن (ل ٦٠ س) ش.

⁽۱۱)ن (ل ١٥٤) ص.

⁽١١) من الآية ٩٤، سورة المائدة.

⁽١٢) انظر: جامع البيان للطبري ج٧ ص ٣٦. وفيه تفصيل.

⁽١٣) في (ش) (البيضة).

⁽١٤) في (ت، ش) (فراخ).

⁽١٥) نُ (ل ٥٠ ا) ت.

⁽١٦) في (ت) (تقتلن).

العقور ((1) والذتب في معناه (٢) ((٢) وليس في قتل البعوض، والبراعيث، والقراد شيء، لأنها مؤذية، ومن قتل قملة تصدق (١) ما(٥) شاء، لأن قتلها من

-(١) أخرجه البخاري ومسلم والترمذي والنسائي عن عائشة أم المؤمنين ـ رضي الله عنها ـ: الفقد أخرجه البخاري في روايتين:

الرواية الأولى: بلغظ: «أن رسول الله .. صلى الله عليه وسلم .. قال: «حمس من الدواب كلهن فاسق يقتل في الحرم الغراب والحدأة والفأرة والكلب العقور».

الرواية الثانية بلفط: «عن النبي - صلى الله عليه وسلم - قال: «خمس فواسق يقتلن في الحرم: الفارة والعقرب والحديد والغراب والكلب لعقوره. صحيح البخاري مع الفتح ج؟ ص ٣٣١٤. وأخرجه مسلم في عدة روايات منها (ح٢ ص ٨٥٦، ٥٥٨ رقم الحديث ١١٩٨ (٦٦ ـ ٧١):

الرواية الأولى: بلفظ سمعت رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يقول «أربع كلهنَّ فاسق. يقتلن في الحل والحرم الحدأة، والغراب، والفاّرة، والكلب العقورة.

الرواية الثانية: بلفظ "عن النبي - صلى الله عليه وسلم - أنه قال: "خمس فواسق يفتلن في الحل والحرم: الحية، والغراب الأبقع، والفأرة، والكلب العقور، والحدبا"، وبقية روايات مسلم بدون زيادات على ما في هاتين الروايتين. لفظ الترمذي (ج٣ ص ١٨٨ الحديث ٨٣٧): "قال رسول الله - صلى الله عليه وسلم -... وبقية الرواية بلفظ الرواية الثانية للبخاري مع تقديم "الغراب" على "الحديا". قال الترمذي: حديث عائشة حديث حسن صحيح، وأخرجه النسائي في روايتين (ج٥ ص ٢٠٨):

أثرواية الأولى: بلفظ عن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ قال: «خمس فواسق يقتلن في الحل والحرم: الغراب والحدأة، والكنب العقور، والعقرب والفأرة». الرواية الثانية: بلفظ الرواية الثانية لمسلم مع اختلاف في ترتيب الحمس، وكلمة «الحدأة» بدلاً من «الحديث». وأخرجه ابن ماحة (ح٢ ص ١٣٠١ الحديث ٢٠٨٧): بلفظ رواية مسلم الثانية وفيها «الحدأة» بدلاً من «الحديا».

(٢) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (معاها) وهو تصحيف.

(٣) أخرج الطحاوي في باب ما يقتل المحرم من الدواب بسنده عن أبي هويرة - رضي الله عته _ عن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ بنحو حديث مالك والليث، يعني أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ قال: ٥ خمس من الدواب يقتلن في الحرم: العقرب والحدأة والغراب والفأرة والكلب العقور وإلا أنه قال في حديثه ووالحية والذئب والكلب العقور». شرح معاني الآثار للطحاوي ج٢ ص ١٦٣٠.

(٤) في (ش) (يتصدق).

(٥) في (ت، ش) (بما).

إزالة الشعث، لأنها تنشأ من الدرن على البدن، ومن قتل جرادة تصدق مما شاء، قال عمر (۱) _ (رضي الله عنه) (۱) _: «يا أهل حمص إنكم قوم (دراهمكم كثيرة) (۱) تمرة خير من جرادة (۱) .

\[
\begin{align*}
\begin{align*

صيد الملوك أرانب وثعالب فإذا ركبت فصيدي الأبطال (١٤) ولا يتجاوز بقيمتها (١٤) شاة، لأنه لا يزيد عليه (١٤) ظاهراً.

⁽١) سبق ترجمته _ رصى الله عنه _ بهامش الفقرة ٤٣.

⁽٢) سقطت من (ت).

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (كثير دراهمكم).

⁽٤) أقرب النصوص إلى هذا ما أحرجه عبد الرزاق في مصنفه (ج٤ ص ٤٠، ٤١١ الحديث ٨٣٤٧): «عن الأسود أن كعباً سأل، فقال: يا أمير المؤمنين بينا نحن نوقد جرادة قذفتها في النار وأنا محرم فتصدقت بدرهم، فقال همر: إنكم يا أهل حمص كثيرة أوراقكم، تمرة أحب إليّ من جرادكم، وأخرج مالك عن يحيى بن سعيد، أن رجلاً جاء إلى عمر بن الخطاب فسأله عن جرادات قتلها وهو محرم، فقال عمر لكعب: إنك لتحد الدراهم، لنمرة خير من جرادة، انظر: موطأ مالك ص ٧٨٧ الحديث ٩٤٦.

⁽٥) ما بين القوسين يماثله في (ش) (كالسباع).

⁽٦) سقطت من (ت).

⁽٧) ما بين القوسين من الآية لم يثبت في (ت، ش).

⁽A) من الآية ٩٥، سورة المائدة.

⁽٩) في (ش) زيادة (والصيد).

⁽١٠)ما بين القوسين يماثله في (ت) (أو جناحه). وفي (ش) (وبجناحه).

⁽١١) في (ش) (كقول).

⁽١٢) لم «أجد هذا البيت في كتب الأدب التي اطلعت عليها.

⁽١٣) في (ش) (قيمتها).

⁽١٤) في (ش) (عليها).

٢٤٠ وإن صال السبع على محرم (١) فقتله المحرم فلا شيء عليه، لأنه يجب عليه الدفع.

وإن اضطر^(۲) المحرم إلى أكل^(۲) الصيد فقتله⁽¹⁾ فعليه الحزاه، لأنه بقي صيداً اسماً وعرفاً، ولا بأس (بأن يذبح)^(۵)، ⁽¹⁾ المحرم^(۷) الشاة والقرة والعيو والدجاجة والبط الكسكري^(۸) لأن هذه الأشياء (لا تعد)^(۱) من الصيد لأنها غير ممتنعة ^(۱) بالجناح أو⁽¹¹⁾ القوائم^(۲)، ولو ذبح الحمام المسرول^(۲۲) أو الظبي ⁽¹²⁾ المستأنس فعليه الجزاء، لأنهما من الصيد بالنظر إلى الأصل.

٢٤١ وإذا ذبح المحرم صيداً، فذبيحته ميتة لا يحل أكلها لقوله _ عليه السلام _ (لأبي قتادة (١٦٠): «هل أعنتم؟ هل أشرتم؟ _ يعني إلى الصيد _ قالوا: لا قال فكلوا إذن (١٧٠) ولهذا قلنا إنه لا بأس للمحرم أن يأكل صيداً

⁽١) في (ت) (المحرم).

⁽٢) ن (ل ٢١ أ) ش.

⁽٣) في (ش) زيادة (لحم).

⁽٤) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لكي ينصب الحكم على القتل.

⁽٥) ما بين القوسين يماثله في (ت) (بديح).

⁽٦) ن (ل ٥٤ ب) ص.

⁽٧) سقطت من (ت، ش)،

⁽A) الكسكري نسبة إلى كسكر _ كجعفر _: مدينة في العراق، ينسب إليها الدجاج والبط. انظر: مخطوطة الهادي للبادي ل ١٨٩ ب. تاج العروس ج٣ ص ٥٣٣.

⁽٩) ما بين القوسين غير واضح في (ت) بسبب الأرضة.

⁽١٠)كذا في (ش) وفي(ص، تُن) (معتنع).

⁽١١) في (ش) (و).

⁽۱۲)ن (ل ۵۰ ب) ت.

⁽١٣) المسرول: علبوس السراويل، وهو من العجاز وأراد به مما في رجليه ريش. انظر: مخطوطة الهادي للبادي ل ١٨٩ ب.

تاج العروس ح٧ ص ٣٧٥.

⁽١٤) في (ش) كتبت (الضبي).

⁽١٥) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الففرة ١٩٨.

⁽١٦) ما بين القوسين يماثله في (ت) (لرفقة أبي قتادة).

⁽١٧) سبق تخريجه بهامش الفقرة (١٩٨).

أصطاده حلال وذبحه، إذا لم يدل المحرم عليه ولا أمره بصيده، وفي صيد الحرم إذا ذبحه الحلال الجزاء، لقوله - عليه السلام -: «ألا إن مكة حرام من حرام (۱) الله - تعالى - لا (۲) تحل لأحد قبلي ولا تحل (۳) لأحد بعدي، وإنما حلت لي ساعة من نهار ثم عادت حراماً إلى يوم القيامة ألا لا يختلا خلاها ولا يعضد شوكها ولا ينفر صيدها (۱) وإن قطع حشيش الحرم أو

(١) في (ت، ش) (حرم).

(٣) سقطت من (ش).

(٤) من حديث أخرجه البخاري ومسلم وأبو داود عن أبي هريرة - رضي الله عنه -: عقد أخرجه البخاري بعدة روايات:

الرواية الأولى: بلفظ ا... فقال [صلى الله عليه وسلم] إن الله حبس عن مكة القتل _ أو الفيل _ شك أبو عبد الله _ وسلط عليهم رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ والمؤمنين، ألا وإنها لم تحل لأحد قبلي، ولم تحل لأحد بعدي، ألا وإنها حلت لي ساعة من نهار. ألا وإنها ساعتي هذه حرام: لا يختلي شوكها ولا يعضد شحرها، ولا تلتقط ساقطتها إلا لمنشد.......

الرواية الثانية: بلفظ قال: «لما فتح الله على رسوله ـ صلى الله عليه وسلم ـ مكة ، قام في الناس فحمد الله وأثنى عليه ثم قال «إن الله حبس عن مكة الفيل وسلط عليها رسوله والمؤمنين، فإنها لا تحل لأحد كان قبلي، وإنها أحلت لي ساعة من نهار ، وإنها لن تحل لأحد من بعدي، فلا ينفر صيدها ولا يختلي شوكها، ولا تحل ساقطتها إلا لمشد، .. ». صحيح البخاري مع الفتح ج اص ٢٠٥ الحديث ٢١١، ح الحديث ٢٠٥، وأخرجه مسلم بروايتين (ج٢ ص ٩٨٥، ٩٨٩ الحديث رقم ٣٥٥ (٤٤٨) .

الرواية الأولى: بلفظ الرواية الثانية للبخاري مع زيادة عبارة «عز وجل» بعد «لما فتح الله» واختلاف «وإنها لن تحل» بدلاً من «فإنها لا تحل».

الرواية الثانية: بلفظ «... فخطب [صلى الله عليه وسلم] فقال: "إن الله ـ عز وجل حبس عن مكة الفيل وسلط عليها رسوله والمؤمنين. ألا وإنها لم تحل لأحد قبلي ولن تحل لأحد بعدي. ألا وإنها أحلت لي ساعة من النهار. ألا وإنها، ساعتي هذه، حرام لا يخبط شوكها. ولا يعضد شجرها. ولا يلتقط ساقطتها إلا منشد. . . ». لفظ أبي داود (ج ٢ ص ٢١٢ الحديث ٧٠ ٠ ٢): « . . . ثم قال إن الله حبس عن مكة الفيل وسلط عليها رسوله والمؤمنين، وإنما أحلت لي ساعة من النهار، ثم هي حرام إلى يوم القيامة: لا يعضد شجرها، ولا ينفر صيدها، ولا ينفر صيدها، ولا تحل لفطتها إلا لمنشد «فقام عباس، أو قال: العباس: يا رسول =

⁽٢) ني (ت، ش) (لم) وكلاهما ورد في روايات الحديث.

الشجرة (١) التي ليست بمملوكة (٢) (٣) ولا مما ينبتها (١) الناس فعليه القيمة ، لقوله ـ عليه السلام _: «ألا لا يختلا حلاؤها» (١) نهى عن اختلاه الخلاء (١) (١) المنسوب إلى الحرم وإنما ينسب إلى الحرم إدا لم يكل مملوكاً لأحد ولا منسوباً إليه بالإثبات .

الله إلا الإذخر فإنه لقبورنا وبيوتنا، فقال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: ٩٤٠ الإذخر».

(١) في (ش) (الشجر).

(٢) في (ش) (مملوكة).

(٣) في (ش) زيادة (لأحد).

(٤) في (ش) (ينبته).

(٥) من حديث أخرجه البخاري ومسلم والنسائي وأبو داود عن ابن عباس ـ رضي الله عُنها _: فقد أخرجه البخاري في عدة روايات ؛ جاء في الرواية الأولى: 1حرم الله مكة . . . لا يختلي خلاها، ولا يعضد شجرها، ولا ينفر صيدها وجاء في الرواية الثانية: ﴿إِنَّ الله حرم مكة...، لا يختلي خلاها، ولا يعضد شحرها، ولا ينفر صيدها. وجاء في الرواية الثالثة: قال النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ يوم افتتح مكة : ١٠٠١ فهو حرام بحرمة الله إلى يوم القيامة، لا يعضد شوكه، ولا ينفر صيده ولا يلتقط لقطته إلا من عرفها ولا يختلي خلاها. . . ، وجاء في الرواية الرابعة: ١٠٠٠ لا يعضد عضاها ولا ينفر صيدها ولا تحل لقطتها إلا لمنشد ولا يختلي خلاها...١. وجاء في الرواية الحامسة: ٥... لا يعضد شوكه، ولا ينفر صيده، ولا يلتقط لقطته إلا من عرفها، ولا يختلي خلامًا. وجاء في الرواية السادسة: ١٠٠٠ لا ينفر صيدها، ولا يعضد شجرها، ولا يختلي خلاها، ولا تحل لقطتها إلا لمنشد. . . * . انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج٣ ص ٢١٣ التحديث ١٣٤٩/ ج٤ ص ٤١، ٤٧ التحديث ١٨٣٣، ١٨٣٤/ ج٥ ص ٨٧. الحديث ٢٤٣٣/ ج٦ ص ٢٨٣ الحديث ٢١٨٩/ ج٨ ص ٢٦ الحديث ٤٣١٣. وأخرجه مسلم في رواية (ج٢ ص ٩٨٦، ٩٨٧ الحديث رقم ١٣٥٣ (٤٤٥) جاء فيها بمثل المنقول من رواية البخاري الثالثة بدون كلمة القطته. وأخرجه النسائي في رواية (ج٥ ص ٢٠٣، ٢٠٤): جاء فيها بمثل المنقول من رواية البخاري الخامسة. وأخرجه أبو داود وهذا لفظه: «عن ابن عباس في هذه القصة (- يشير إلى حديث أبي هريرة آنف الذكر في هذه الفقرة ..) قال: قولا يختلي خلاها، . سنن أبي داود ج٢ ص ٢١٢ الحديث ٢٠١٨.

⁽٦) سقطت من (ش).

⁽٧) ن (ل ٦١ ب)ش.

(1) القارن دمان، على كل موضع يجب على المفرد دم واحد (۱) فعلى (۲) القارن دمان، لأنه جنى على إحرامين، إحرام (لعمرته وإحرام لحجته) (۱) إلا أن يتحاوز (۱) الميقات غير محرم ثم يحرم بالحج والعمرة (فعليه دم واحد) (۱) لأنه لم يجن الاجناية واحدة.

إذ جايد والمداد المترك محرمان في قتل صيد فعلى كل واحد (٢) جزاء كامل (٧) لأنه وإذا اشترك محرمان في قتل صيد فعلى كل واحد الدلالة، والدلالة على جنى على إحرامه، ألا ترى أن الشركة في الإتلاف فوق الدلالة، والدلالة على الصيد توجب الجزاء. وإذا اشترك حلالان في قتل الحرم فعليهما جزاء واحد، لأن الواجب ضمان المحل.

وإذا باع المحرم صيداً أو ابتاعه، فالبيع باطل، لأنه فوق الدلالة (٨).

⁽١) زيادة من (ت) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽٢) ني (ش) (وعلي),

⁽٣) ما بين الفوسين يماثله في (ت) (عمرته وإحرام حجته).

⁽٤) ن (ل ٥٥١) ص.

 ⁽a) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لحاجة المقام إليها.

⁽٦) في (ت، ش) زيادة (مهما).

⁽٧) ن (ل ١٥١) ت.

⁽٨) في (ش) زيادة (والله أعلم).

باب الإحصار

التحلل، وقيل له ابعث شاة تذبح في الحرم، وواعد من يحملها ليوم بعينه التحلل، وقيل له ابعث شاة تذبح في الحرم، وواعد من يحملها ليوم بعينه يذبحها فيه، ثم تحلل، وإن كان قارناً بعث يدمين لقوله _ تعالى _ : ﴿ فَإِن لَمُ يَصِرُمُ فَا اَسْتَيْسَرَ مِنَ الْمُدّيُ ﴾ (٢) والهدي هو المبعوث إلى الحرم (٣) ولهذا قلنا لا يجوز ذبحه إلا في الحرم، ويجوز (٤) ذبحه قبل يوم النحر عند أبي حنيفة (٥) _ بجوز ذبحه الله) (٢) _ لإطلاق النص، وعندهما (٧) لا يجوز إلا يوم النحر، استدلالاً، بالضحايا، ولأنه خلف الحج، فلا يجوز مع القدرة على الأصل، وإنما يعجز مطلقاً عن الحج بعد قوات وقت الحج، وهو عند صبيحة (٨) يوم النحر، حتى لو كان محصراً بالعمرة يجوز ذبحه متى شاء، لأن قوات وقتها لا يتصور.

٧٤٤ والمحصر(١) بالحج إدا تحلل فعليه حجة(١١) وعمرة، أما الحجة

⁽١) في (ت، ش) (يمنعه).

⁽٢) من الآية ١٩٦، سورة النقرة.

⁽٣) انظر: جامع البيان ج٢ ص ١٢٤ ــ ١٢٧.

⁽٤) ن (ل ٦٢ أ) ش.

⁽٥) انظر: المبسوط ج٤ ص ١٠٩، ١١٠.

⁽٦) زيادة من (ش).

⁽٧) انظر؛ المبسوط ج٤ ص ١٠٩، ١١٠.

 ⁽٨) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (صبحة) وما أثبتناه هو الصواب، لأن الصبحة يراد بها نوم الغداة، والصبيحة هي أول النهار وهو المقصود، انظر: لسان العرب ج٤ ص ٢٣٨٨، ٢٣٨٨، ٢٣٨٩، ١٩٧٥.

⁽٩) ن (ل ۵۵ ب) ص.

⁽۱۰) في (ش) (لحجه).

فقضاء (١) وأما العمرة فلأن (٢) فاسد (٣) الحج يتحلل بأفعال العمرة، وعلى المحصر (١) بالعمرة القضاء، وعلى القارن حجة وعمرتان، حجة وعمرة قضاء (٥) وعمرة لفساد (١) الحج.

وإذا بعث المحصر هدياً وواعدهم أن يذبحوا في يوم بعينه ثم زال الإحصار فإذا (٧) قدر على إدراك الهدي والحج لم يجز له التحلل ولزمه المضى، لأنه قدر على الأصل.

Y£O وإن قدر على إدراك الهدي دون الحج تحلل لفوات الأصل (^)، وإن قدر على إدراك المحج دون الهدي (^) جاز له التحلل استحساناً، لأن ذبح الهدي محلل، والقياس (أن لا يكون) (١٠) له التحلل لقدرته على الأصل.

ومن أحصر بمكة وهو ممنوع (١١١) عن (١٢٦) الوقوف والطواف كان محصراً (وإن) (١٣٠) قدر على (١٤)

⁽١) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (قضاء) وما أثبتناه أولى لأنه تفريع لبيان الحكم المجمل السابق.

 ⁽٢) كذا في (ث، ش) وفي (ص) (لأن) وما أثبتناه أولى لأنه أيضاً تفريع لبيان الحكم المجمل السابق.

⁽٣) في (ت، ش) (فائت) وهو خطأ.

⁽٤) غير واضحة ني (ت) بسبب الأرضة.

⁽ه) ن (ل ۱ه ب) ت.

⁽٦) في (ت، ش) (لفوات).

⁽٧) في (ت) (فإن).

^(^) جاء في الهداية مع شرح فتح القدير (ج٣ ص ٥٩) قوله: «وإن كان يدرك الهدي دون الحج يتحلل لعجزه عن الأصل.

⁽٩) جاء في المرجع السابق وفي نفس الصفحة أيضاً: قوله: «هذا التقسيم لا يستقيم على قولهما في المحصر بالحج، لأن دم الإحصار عندهما يتوقف بيوم النحر، فمن بدرك الحج بدرك الهدي، وإنما يستقيم بالإتفاق لعدم توقت الدم بيوم النحر.

⁽١٠) ما بين القوسين يماثله في (ش) (أن لا يجوز ولا يكون).

⁽١١) هنا في (ص) كلمة مشطوب عليها.

⁽١٢) في (ش) (من).

⁽١٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن).

⁽١٤) في (ت) زيادة (أدرك).

أحدهما فليس بمحصر، لأن المحصر (١) هو الممنوع، والممنوع (٢) عن الحج هو الممنوع عن الركنين جميعاً، ولم يوجد حتى لو صار ممنوعاً عنهما جميعاً كان محصراً داخلاً في إطلاق النص.

(١) في (ش) المحصور،

⁽۲) د (ل ۲۲ ب) ش.

باب الفوات

(١) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة يحتاجها المقام، وفي (ص) حرف (إذا) مشطوب عليه

(٢) في (ش) (فاتته).

(٣) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٢١٥.

(٤) في (ص) زيادة (و) وهي زيادة تخل بالمعنى.

(٥) ن (ل ٥٦) ص.

(٦) في (ت) زيادة (عام).

(٧) سبق أن ذكرنا أثرين أخرجهما الدارقطني. بهامش الفقرة (١٢٥).

(٨) في (ش) (جميع).

(٩) غير واضحة في (ت) بسبب الأرضة.

(١٠) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

(۱۱) د (ل ۲۹۱) ت.

(١٢) في (ت) زيادة (فلا يتفرغ لها).

(١٣) أخرج الترمذي (ج٣ ص ٢٦١ الحديث ٩٣١): "عن جابر [بن عبد الله] أن النبي - صلى الله عليه وسلم - سئل عن العمرة أواجبة هي؟ قال الآ. وأن تعتمروا هو أفضل . قال الترمذي: هذا حديث حسن صحيح . وهو قول بعض أهل العلم . قالوا: العمرة ليست بواجبة . . . * . وأخرجه ابن ماجة (ج٢ ص ٩٥٥ الحديث ٢٩٨٩): عن =

وهي الإحرام والطواف والسعي(١).

طلحة بن عبيد الله، أنه مدمع رسول الله - صلى الله عليه وسلم - يقول: «الحج جهاد والعمرة تطوع». وفي سنده: عمر بن قيس. وقد نقل الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ج٣ ص ١٥٠) قول الشيخ في «الإمام»: وعمر بن قيس. متكلم فيه.

⁽١) في (ش) زيادة (والله أعلم).

باب الهدي

الهدي (١) أدناه شاة وهو من ثلاثة أنواع، الإبل والبقر والغنم، لأن الهدي (٢٤٧) ما يهدى إلى الكعبة يجرىء في ذلك الثني (٢) فصاعداً، لقوله عليه السلام =: "ضحوا بالثنيان (١) (١) ويجوز من الضأن (فقط الجذع (١)) لحديث

(١) زيادة من (ش).

(٢) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (المهدى).

(٣) الثنية من الغنم: ما دخل في السنة الثالثة، ومن البقر كذلك، ومن الإبل في السادسة، وعلى مذهب أحمد بن حنبل: ما دخل من المعز في الثانية، ومن البقر في الثالثة. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج١ ص ٣٣٦. تاج العروس ح١٠ ص ٣٣٠.

(٤) في (ش) (بالثنايا).

(٥) لم أجد حديثاً بهذا النص وقال الحافظ الزيلعي بعد أن أورد هذا النص وقلت أخرجه مسلم عن أبي الزبير عن جابرا، انظر نصب الراية جاء ص ٢١٦، وكذا أخرجه النسائي وأبو داود. فقد أخرجه مسلم والنسائي وأبو داود بلفظ: ولا تذبحوا إلا مسنة إلا أن يعسر عليكم فتذبحوا جذعة من الضأناء. صحيح مسلم جاء ص ١٥٥٥ الحديث ١٩٦٣ (١٣)، سنن النسائي جاء ص ١٩٥٨، سنن أبي داود حاء ص ١٩٥٠ الحديث ٢٧٩٧، وقد شرح ابن الأثير الجزري كلمة ومسنة بقوله: هي التي لها سنون، والمراد الكبيرة التي ليست من الصغارا، جامع الأصول حاء ص ١٣٠، وأخرج أبو داود (جاء ص ٩٦ الحديث ٢٧٩٩) عن عاصم من كليب عن أبيه قال: كنا مع رجل من أصحاب النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ يقال له محاشع من بني سليم، فعزت الغنم، فأمر منادياً فنادى: أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ كان يقول: ﴿إن الجذع يوفي مما يوفي منه الثني القال أبو داود وهو مجاشع بن مسعود.

(٦) سبق توضيح معناها بهامش الفقرة ١٤٣.

٧١) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.

أبي هريرة (١) _ (رضي الله عنه)(٢) _ يرفعه (٣): فنعم الأضحية الجذع من الصأن، إذا كان ضخماً عظيماً)(١).

\[
\begin{align*}
\textbf{Y \in N} \\
\textbf{Q \in V \in N} \\
\text{lbam}
\]
\[
\begin{align*}
\text{P \in N} \\

(١) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة (٣).

(٢) زيادة من (ش).

(٣) في (ص) (ترفعه) وهو تصحيف.

- (٤) أخرجه الترمذي وأحمد عن أبي كباش قال: جلبت غنماً جذعاناً إلى المدينة فكسدت علي فلقيت أبا هريرة فسألته فقال: سمعت رسول الله صلى الله عليه وسلم يقول: نعم أو سمت الأضحية الجذع من الضآن قال: فائتهبه الناس. وفي رواية أحمد بدون كلمة القال؛ في آخر الحديث واختلاف كلمة الخانتهبها؛ بدلاً من العائتهبه؛ قال الترمذي: حديث حسن غريب وقد روي هذا عن أبي هريرة موقوفاً... والعمل على هذا عند أهل العلم من أصحاب النبي صلى الله عليه وسلم وغيرهم، أن الجذع من الضأن يحزى، في الأضحية، سنن الترمذي ج٤ ص ٤٤٤، ٥٤٥. وقد نقل الحافظ ص ٨٥، ٨٨ الحديث ٩٤٩، مسند أحمد ج٢ ص ٤٤٤، ٥٤٥. وقد نقل الحافظ الزيلعي عن الترمذي في العلله الكبير؛ قال: السألت محمد بن إسماعيل [البخاري] عن هذا الحديث فقال: رواه عثمان بن واقد فرفعه إلى النبي صلى الله عليه وسلم ورواه غيره فوقفه على أبي هريرة، وسألته عن أبي كباش، فلم يعرفه، نصب الرابة ج٤ ص ٨٥، ٨٨ الحديث ١٤٩٩.
 - (٥) ن (ل ٦٣ أ) ش.
- (٦) من حديث أخرجه أصحاب السنن عن علي بن أبي طالب _ رضي الله عنه _ جاء فيه ؟ قال: قأمرنا رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ أن تستشرف العين والأذن في رواية أبي داود اختلاف قالأذنبن بدلاً من قالأذن . قال الترمذي: هذا حديث حسن صحيح . وقال: قوله نستشرف أي ننظر صحيحاً . انظر: سنن الترمذي ج ٤ ص ٨٦، ٨٨ الحديث ١٤٩٨ ، سنن أبي داود ج ٣ ص ١٤٩٨ منذ أحمد ج ١ ص ٩٥ ، ٩٥ الحديث ١٨٩ الحديث ١٨٩ . منذ أحمد ج ١ ص ٩٥ .
- (٧) العجفاء: الهزيلة التي لا لحم عليها ولا شحم، انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٣ ص ١٨٦. تاج العروس ج٦ ص ١٨٩.
 - (٨) سبق ترجمته _ رضي الله عنه _ بهامش الفقرة ١٤٩.

«(۱) لا تضحوا بالعرجاء البين عرجها (ولا بالعوراء البين عورها، ولا بالعجف. اليمن ظلعها^(۲)(^{۳)} ولا بالكبيرة التي⁽³⁾ لا تنقى⁽⁰⁾ه⁽¹⁾.

٧٤٩ (والبقرة والبدنة (٧) يجوز كل واحد منهما عن سبعة لقوله ـ عليه السلام ـ: «البدنة (عن سبعة) (٩)

(١) في (ش) زيادة (و) لم ثرد في لفظ الحديث.

(٢) في (ش) (ضلعها) وهو خطأً. انظر: لسان العرب ص ٤ ص ٢٧٥١.

(٣) مَا بين القوسين في (ش) تفديم وتأخير.

(٤) زبادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة نقد وردت في بعض روايات الحديث.

(٥) لا تنقى: أي التي لا مخ لها لضعفها وهزلها. انظر: لسان العرب ج٦ ص ٤٥٣٣.
 تاج العروس ح١٠ ص ٣٧٦.

(٦) لم أجد فيما بين يدي حديثاً عن جابر - رضي الله عنه - في هذا المعنى، وأقرب النصوص إلى معناه ما أخرجه أصحاب السنن ومالك عن البراء بن عادب - رضى الله عنه _ لفظ مالك: «أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ سئل ماذا يُتقى من الضحايا؟ فأشار ببده وقال: قاربعاً . . . العرجاء البين ظلعها، والعوراء البين عورها، والمريضة البين مرضها، والعجفاء التي لا تنقي، موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى اللبثي ص ٣٢٢ الحديث ١٤٩٧. لفظ الترمذي ج٤ ص ٨٥، ٨٦ الحديث ١٤٩٧): قال: لا يضحي بالعرجاء بين ظلعها ولا بالعوراء بين عورها ولا بالمريضة بين مرضها ولا بالعجفاء التي لا تنقي، قال الترمذي هذا حديث حسن صحيح، لا نعرفه إلا من حديث عبيد بن فيروز عن البراء، والعمل على هذا الحديث عند أهل العلم. لفظ أبي داود (ج٣ ص ٩٧ الحديث ٢٨٠٢): «. . . فقال اأربع لا تجوز من الأضاحي: العوراء بين عورها، والمريضة بين مرضها، والعرجاء بين ظلعها، والكسير التي لا تنقيء. . . قال أبو داود: ليس لها مخ. لفظ النسائي (ج٧ ص ٢١٤ ـ ٢١٦): ١... أربعة لا يجزين في الأصاحي. . . بقية الحديث بمثل لفظ رواية أبي داود وزياد (ال) التعريف في كلمة قبين؟. لفظ ابن ماجة (ج٢ ص ١٠٥٠، ١٠٥١ الحديث ٣١٤٤): ٥. . . أربع لا تجزىء في الأضاحي. . . بقية الحديث بمثل المنقول من رواية النسائي وزيادة حرف الهاء في آخر كلمة االكسير ١.

- (٧) سقطت من صلب (ت) ملحقة بالهامش.
- (A) ما بين الفوسين في (ش) تقديم وتأخير.
- (٩) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة لورودها هي بعض روايات الحديث.

والبقرة عن سبعة (١) فإن (٢) أراد أحد الشركاء بنصيبه اللحم نم يحد عن الباقين، لأنه لم يصر كلها (٣) لله _ تعالى _، وقال السي _ عليه السلاء _ «أنا أغني الشركاء عن الشرك فمن عمل لي عملاً وأشرك فيه غيري (١) فأن (١) منه بريه (٧).

(۱) أخرجه أصحاب الكتب الستة إلا البخاري: عن حابر بن عبد الله ـ رضي الله عنه ـ نقد أخرجه مسلم في عدة روابات أقرمها إلى لفظه (ج٢ ص ٩٥٥ الحديث ١٣١٨):

الرواية الأولى: «قال: نحرنا مع رسول الله عليه الله عليه وسلم عام الحديبية البدنة عن سبعة. والمقرة عن سبعة.

الرواية الثانية: •قال: حججنا مع رسول الله _ صلى الله عليه وسلم .. ونحرنا البعير عن سبعة والبقرة عن سبعة الأولى لمسلم وطأ عن سبعة والبقرة عن سبعة الليثي ص ٣٢٤ الحديث ١٠٤٣. وأحرجه الترمذي ملك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ٣٢٤ الحديث ١٠٤٣. وأحرجه الترمذي (ح٣ ص ٢٣٩ الحديث ٩٠٤): بلفظ الرواية الأولى ولكن بتقديم البقرة وقال الترمذي: حديث جابر حديث حسن صحيح والعمل على هذا عند أهل العلم من الترمذي: حديث جابر حديث حسن صحيح والعمل على هذا عند أهل العلم من أصحاب النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ وغيرهم . . . ال وأخرجه أبو داود في ثلاث روايات (ج٣ ص ٩٨ رقم الحديث ٢٨٠٧ _ ٢٨٠٩):

الرواية الأولى: بلفظ الرواية الأولى لمسلم، واحتلاف كلمة «بالحديبية» بدلاً من «عام الحديبية».

الرواية الثانية: بلفظ قال: كنا نتمتع في عهد رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ نذبح البقرة عن سعة، والجزور عن سبعة نشترك فيها».

الرواية الثالثة: بلفظ «أن النبي - صلى الله عليه وسلم - قال «البقرة عن سمعة» والجزور عن سبعة». لفظ النسائي (ج٧ ص ٢٢٧): «قال: كنا نتمتع مع رسول الله - صلى الله عليه وسلم - فنذبح البقرة عن سمعة ونشترك فيها». لفظ ابن ماجة (ح٢ ص ٤٠١ الحديث ٢٦٣٣): «قال نحرنا بالحديبية مع النبي - صلى الله عليه وسلم - البدنة عن سبعة واللقرة عن سبعة».

- (٢) في (ت، ش) (فإذا).
 - (٣) في (ت) (كله).
 - (٤) ن (ل ٥٦ ب) ص.
- (٥) في (ش) زيادة (فهو له).
 - (٦) في (ش) (وأنا).
- (٧) أُخْرِحه مسلم وابن ماجة وأحمد: عن أبي هريرة رضي ألله عنه -: لفظ مسلم (ج٤ ص ٢٢٨٩ الحديث ٢٩٨٥ (٤٦): قال •قال الله - تبارك وتعالى -: أنا أغنى =

(ويجوز الأكل من هدى التطوع (١) والمتعة (٢) والقران، كما في الأضاحي)(٣)، ولا يجوز الأكل من بقية الهدايا، لأن في الجنايات يجب التكفير وذلك بالنصدق وإراقة الدم جميعاً.

• ٧٥ ولا يجوز ذبح هدي التطوع والمتعة والقران إلا(؛) يوم النحر، لقوله _ تعالى _: ﴿ فَنَ لَمْ يَهِذَ فَهِيَّامُ ثَلْنَاتُهِ آلِكُم فِي لَلْمَ ﴾ (٥) فكدلك (٦) الأصل (٧) وهو دم المتعة، ويجوز دبح بقية الهدايا أي وقت شاء، لإطلاق النصوص، إلا أنّ الهدي لا يجوز ذبحه إلا في الحرم، لقوله - تعالى -: ﴿ هَذَيًّا بَالِمَ أَلْكُنَّهُ ﴿ (١٠) ولأن الهدي ما يهدى، ولا يتصور إلا بالنقل (١٠) إلى مكان،

الرواية الأولى: بلفظ (أن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ يرويه عن ربه ـ عز وجل ـ أنه قال: أنا خير الشركاء، فمن عمل عملاً فأشرك فيه غيري فأنا بريء منه وهو للذي أشرك.

الرواية الثانية: بلفظ عقال: قال لي رسول الله - صلى الله عليه وسلم - عز وجل - أنا خير الشركاء من عمل لي عملاً فأشرك فيه غيري فأنا منه بريء، وهو للذي أشرك. الرواية الثالثة: بلفط "قال: قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: يعني قال الله _ عز وجل ـ أنا خير الشركاء... وبقية الرواية مثل الرواية الثانية بدون الفاء في كلمة فأشرك ا

- (١) في (ت) (المتطوع).
 - (۲) ن (ل ۲٥ س) ت.
- (٣) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.
 - (٤) في (ت) زيادة (في).
 - (٥) من الآية ١٩٦، سورة البقرة.
 - (٦) في (ش) (وكذلك).
- (٧) كذا في (ت، ش) وفي(ص) (للأصل) وهو تصحيف.
 - (A) من الآية ه٩، سورة المائدة.
 - (٩) ن (ل ٦٣ ب) ش.
 - (١٠) في هامش (ش) زيادة (من مكان).

⁼ الشركاء عن الشرك. من عمل عملاً أشرك فيه معى غيري، تركته ا، لفظ ابن ماجة (ج٣ ص ١٤٠٥ الحديث ٤٢٠٣): قال قال الله ـ عز وجل ـ: أنا أغنى الشركاء عن الشرك. فمن عمل لي عملاً أشرك فيه غيري فأنا منه بريء. وهو للذي أشرك؛. وأخرجه أحمد في ثلاث روايات (ج٢ ص ٣٠١، ٣٥٥).

(ولا مكان)(1) ورد الشرع بالنقل إليه إلا الكعبة

ولا يجب التعريف بالهدايا، لأن النص بأمر بالهدي، ولأنه لا ينسى، عن التعريف. والأفضل في البدن النحر لقوله - تعالى - ﴿ فَصَلُ لِرَبُكَ وَالْحَرَ ﴾ (١) أي أنحر الحزور (٢) وفي البدن النحر لقوله - تعالى - : ﴿ فَصَلُ لِرَبُكَ وَالْحَرَ ﴾ (١) أي أنحر الحزور (٢) وفي البقر الذبح، قال الله - تعالى - : ﴿ أَن تُذْبَعُوا بَقَرُهُ ﴾ (١) (وكذلك) (٥) في الغنم، لقوله - تعالى - ﴿ وَقَدَيْنَهُ (١) بِلْبَحِ عَظِيمٍ ﴾ (٥) وهو ما أعد للذبح، وهو الكبش في التفسير (٨).

٢٥٢ والأولى أن يتولى الإنسان ذبحها بنفسه، إذا كان يحسن ذلك، لقوله _ عليه السلام _ لفاطمة (١) ، (١): فيا فاطمة قومي إلى أضحبتك (١١) ولأنه

⁽١) ما بين الموسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش.

⁽٢) الآية الثانية من سورة الكوثر.

⁽٣) انظر: تفسير القرآن العظيم لابن كثير ج٨ ص ٥٦٣، ٥٢٤.

⁽٤) من الآية ٦٧، سورة البقرة.

⁽a) ما بين الفوسين تكرر في (ت) وشطب على الأخير منهما.

 ⁽٦) قوله _ تعالى _ ﴿ وَفَدَيْنَاهُ ﴾ لم يثبت في (ص، ت).

⁽٧) الآية ١٠٧، سورة الصافات.

⁽٨) انظر: تفسير القرآن العظيم لابن كثير ج٧ ص ٢٦، ٢٧.

⁽٩) زيادة من (ش) وردت في بعض روايات الحديث.

⁽۱۰) هي فاطحة بنت رسول الله - صلى الله عليه وسلم - بن عبد الله، بن عبد الله عبه -- عبد المطلب، الهاشمية القرشية. وأمها خديجة بنت خويلد - رضي الله عبها -- تزوجها علي بن أبي طالب - رصي الله عنه - وولدت له الحسن والحسين وأم كلثوم وزينب. توفيت بعد وفاة أبيها - صلى الله عليه وسلم - بستة أشهر، روت - رضى الله عنها - ١٨ حديثاً.

انظر ترجمتها: تهذيب الأسماء واللغات ج٢ ص ٣٥٢، ٣٥٣. الإصابة مع الاستيعاب ج١٣٠ ص ١٣٢.

لفظ الحاكم: «أن رسول الله _ صلى الله عليه وآله وسلم _ قال: يا فاطمة قومي إلى أضحيتك فاشهديها، فإنه يغفر لك عبد أول قطرة تقطر من دمها، كل ذنب عملتيه...». وفي سنده أبو حمزة الثمالي والنضر بن إسماعيل. قال الحاكم: هذا =

قربة، وفي القربات (١) الأولى أن يتولى (٢) بنفسه، إظهاراً للخضوع والفراعة (٣) ويتصدق مجلالها (٤) وخطامها ولا يعطي أجرة الجزار منها، كذلك أمر النبي _ (صلى الله عليه (٥) وسلم) (١) _ (٧)

حديث صحيح الإساد ولم يخرجاه. وقال الحافظ الذهبي في كتابه اللخيص المستدرك، ١٠٠٠ أبو حمزة الثمالي ضعيف جداً، وإسماعيل ليس بذلك، ونقل الحافظ الهيئمي هذا الحديث عن الطراني في الكبير والأوسط بلفظ: "قال: قال رسول الله ـ صلَّى الله عليه وسلم ـ يا فاطمة قومي فاشهدي أضحيتك، فإنه يغفر لك بكل قطرة من دمها كل ذنب عملته . ١٠. وعلق عليه الهيشمي بقوله: الوفيه، حمزة الثمالي اوهو ضعيف، وروى الحاكم والبرار في مسنده عن أبي سعيد الخدري _ رضي أنه عنه _ لفط رواية الحاكم: النما عمرو بن قيس الملائي عن عطية عن أبي سميد الحدري - رضى الله عنه - قال فال رسول الله - صلى الله عليه وسلم -لفاطمة (عليها الصلاة والسلام) تومي إلى أضحيتك فاشهديها فإن لك بأول قطرة تقطر من دمها يغفر لك ما سلف من ذنوبك . . . ٤ . ولم يعلق الحاكم على هذا الحديث. وعلق عليه الحافظ الذهبي في «تلخيص المستدرك؛. بهامشه بقوله: عطية واه. ونقل الحافظ الهيثمي عن مسند «البزار» هذا الحديث بلفظ: "عن أبي سعيد قال: قال رسول الله - صلى الله عليه وسلم - يا فاطمة قومي إلى أضحيتك فاشهديها، فإن لك بكل قطرة تقطر من دمها أن يغفر لك ما سلف من ذنوبك. ثم قال الهيشمي رواء البزار وفيه عطية بن قيس وفيه كلام كثير، وقد وثق. انظر: المستدرك للحاكم ج٤ ص ٢٢٢. مجمع الزوائد للهيثمي ج٤ ص ١٧.

(١) في (ت) (القرب).

(٢) في (ت) (يفعله) وفي (ش) (يفعل).

(٣) في (ش) (والتضرع).

(٤) الحلال ـ بكسر الجيم، جمع جُل ـ بصم الجيم ـ وهو ما يطرح على ظهر الدابة من كساء ونحوه، لتصان به. انظر. فتح الماري ج٣ ص ٥٤٩. تاج العروس ج٧ ص ٣٦٠.

(٥) ن (ل ١٥٣) ت.

(٦) كذا في (ت، ش) وفي (س) (عليه السلام).

(٧) أخرج البخاري ومسلم وغيرهما عن علي بن أبي طالب _ رضي الله عنه _: لفظ البخاري: "أن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ أمره أن يقوم على بدنة، وأن يقسم بدنة كلها لحومها وجلودها وجلالها ولا يعطي في جرارتها شيئاً. صحيح البخاري مع الفتح ج٣ ص ٥٥١ الحديث ١٧١٧. لفظ مسلم (ج٢ ص ٥٥٤ الحديث ١٣١٧. لفظ مسلم (ج٢ ص ٤٥٨ بدنة. وأمره أن يقسم بدنة كلها. لحومها وجلودها وجلالها، في المساكين ولا يعطي في جزارتها منها شيئاًه.

(۱) ومن ساق بدنة فاضطر إلى ركوبها، ركبها وإن استغنى (۱) لم يركبها، لأنه بجب تعظيم شعائر الله _ تعالى (۱) _، وإن كان بها لس لم يحلبها وينضح ضرعها بالماء البارد حتى ينقطع اللبن، لأنه من أجزائها (۱) . ومن ساق هديا (۱) نعطب، فإن كان تطوعاً فليس عليه غيره، لأنه فات المحل (۵) وإن كان واجباً يقيم غيره مقامه ليسقط عنه الواجب، وكذلك لو أصابه عيب كبير أقام غيره مقامه، وصنع بالمعيب ما شاء، لأن الواجب عنه قد سقط بالكامل.

٢٥٤ وإذا عطبت البدنة بالطريق^(۱) يفعل بها ما أمر رسول الله _ (صلى الله عليه وسلم)^(۷) _ ناجيه الأسلمي^(۸) حين بعثه (بهداياه و)^(۱) قال^(۱): «انحرها واصبغ نعلها بدمها، واضرب بها صفحة سنامها وحل بينها وبين الناس، ولا تأكل أنت ولا أحد من رفقتك يعني^(۱۱) إذا^(۱۲) كانوا أغنياه (۱۳).

⁽١) ني (ش) زيادة (عنها).

⁽٢) سقطت من (ت).

⁽٣) كذا في (ش) وفي (ص) (أجزاءه) وما أثبتناه أولى لأن الضمير يعود إلى مؤنث.

⁽٤) في (ش) (الهدي).

⁽٥) ن (ل ٦٤ أ) ش.

⁽٦) في (ت، ش) (في الطريق).

⁽٧) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).

⁽A) هو ناجيه بن جندب بن كعب، وقيل: ناجية بن كعب، بن جندب الأسلمي، صاحب بدن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ صحابي جليل من أهل المدينة، شهد الحديبية، وبيعة الرضوان، وقيل: شهد فتح مكة. توفي _ رضي الله عنه _ في المدينة. في خلافة معاوية بن أبي سفيان _ رضي الله عنه _ . انظر ترجمته: طبقات ابن سعد ج ٤ ص ٢١٤. أسد الغابة ح ٥ ص ٤، ٥. تهذيب الأسماء واللغات ج ٢ ص ١٢١. الإصابة مع الاستيعاب ج ١٠ ص ١٢٠.

⁽٩) ما بين القوسين زيادة من (ش) يحتاجها السياق.

⁽۱۰) في (ت) (فقال).

⁽١١) سقطت من (ش).

⁽١٢) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة يحتاجها المقام.

⁽١٣) روى مالك والترمذي وأبو داود وابن ماجة وأحمد عن ناجبة الأسلمي ــ رضي الله عنه ــ صاحب بدن رسول الله ــ صلى الله عليه وسلم ــ:

وإن كانت واجبة أقام غيرها مقامها، لأن الواجب لا يتأدى بالذي عطب بالطريق(١) ويفعل بها ما شاء.

رواية مالك: عن هشام بن عروة عن أبيه: «أن صاحب هدي رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: يا رسول الله كيف أصنع بما عطب من الهدى؟ فقال له رسول الله _ صلى الله عليه وسلم ـ: «كل بدنة عطبت من الهدي فانحرها ثم ألق قلائدها في دمها، ثم خل ببنها وبين الناس يأكلونها، موطأ مائك برواية يحيى بن يحيى الميثي ص ٢٦٢ الحديث ٨٥٨.

رواية المترمذي: (ج٣ ص ٢٤٤ الحديث ٩١٠): اعن هشام بن عروة عن أبيه عن ناجية المتزمذي: (ج٣ ص ٢٤٤ الحديث ٩١٠): اعن هشام بن عروة عن أبيه عن ناجية المخزاعي صاحب بدن رسول الله عليه وسلم ـ قال: "قلت: يا رسول الله كيف أصبع بما عطب من البدن؟ قال: "انحرها ثم اغمس نعلها في دمها، ثم خل بين الناس وبينها، فيأكلوها». قال الترمذي: حديث ناجية حديث حسن صحيح، والعمل على هذا عبد أهل العلم، . . ». وأخرجه أبو داود في روأيتين (ج٢ ص ١٤٨ الحديث ١٧٦٢، الحديث ١٧٦٢):

الروابة الأولى: «عن ناجية الأسلمي» أن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - بعث معه بهدي فقال: «إن عطب منها شيء فانحرها، ثم اصبغ نعله في دمه ثم خل بينه وبين الناس».

الرواية الثانية: حدثنا سليمان بن حرب ومسدد قالا: ثنا حماد، وثنا مسدد، ثن عبد الوارث، وهذا حديث مسدد، عن أبي التياح، عن موسى بن سلمة، عن ابن عباس قال: ابعث رسول الله - صلى الله عليه وسلم - فلانا الأسلمي وبعث معه [بثماني] - [كتبت هكذا (شمان) والصحيح ما أثبتناه لأنه اسم منقوص مركب] - عشرة بدنة، أرأيت أن أزحف علي منها بشيء؟ قال: «تنحرها ثم تصبغ تعلها في دمها ثم اضربها على صفحتها، ولا تأكل منها أنت ولا أحد من أصحابك، أو قال دمن أهل وفقتك، قال أبو داود: الذي تفرد به من هذا الحديث قوله: «ولا تأكل منها أنت ولا أحد من أهل رفقتك، وقال في حديث عبد الوارث «ثم اجعله في منها أنت ولا أحد من أهل رفقتك، وقال في حديث عبد الوارث «ثم اجعله في صفحتها»، مكن «اضربها»...». لفظ ابن ماجة (ح٢ ص ١٠٣٦، ١٠٣٧ الحديث قال: قال: قلت يا رسول الله كيف أصنع بما عطب من البدن؟ قال: قانحره واغمس نعله في دمه. ثم أضرب صفحته، وخل بينه وبين الناس فليأكلوه، وأخرجه أحمد في روايتين (ج٤ ص ٣٣٤):

الرواية الأولى: بلفظ ١٠٠٠ قال قلت: كيف أصنع بما عطب من البدن؟ قال انحره. واغمس نعله في دمه واضرب صفحته وخل بين الناس وبينه فليأكلوه.

الرواية الثانية: بلفظ عمل على قال قلت يا رسول الله كيف أصنع بما عطب من الإبل أو البدن؟ قال: انحرها ثم ألق نعلها في دمها ثم خل عنها وعن الناس فليأكلوها».

(١) في (ت، ش) (في الطريق).

والقران، وأنهما من الطاعات، وإظهار الطاعات ليقتدى به (حسن، قال اله (٢) والقران، وأنهما من الطاعات، وإظهار الطاعات ليقتدى به (حسن، قال اله (٢) يتعالى) (٢): ﴿إِن تُبْدُوا الصَّدَوَّتِ فَنِعِمًا مِن ولا يقلد دم الإحصار، ولا دم الجنايات، لأنه يؤدي إلى إظهار الجنايات، والواجب هو الستر (٥) مهما أمكن تقليلاً للفاحشة (١)، كما قال (٧) _ (صلى الله عليه وسلم) (٨) _ قمن أصاب (٩) من هذه القاذورات شيئاً، فليستتر بستر الله _ تعالى _ (١٠) (١١) (١١) (والله أعلم) (١٠).

 ⁽۱) القلادة: بالكسر ما جعل في العنق. وتقليد الهدي: أن يجعل في عنقها شيئاً يعلم
 به أنها هدي، مثل أن يجعل في عنقها عروة مزادة، أو خلق نعل. انظر: ألان العرب ج٥ ص ٣٧١٨.

⁽٢) لفظ الجلالة (الله) عير مثبت في (ت).

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فحسن لقوله ما تعالى).

⁽٤) من الآية ٢٧١، سورة البقرة.

⁽٥) ن (ل ٥٧ ب) ص.

⁽۲) د (ل ۵۳ س) ت.

⁽٧) في (ش) زيادة (النبي).

⁽٨) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

⁽٩) في (ت) زيادة (شيئاً) ولم ترد في لفظ الحديث.

⁽۱۰) سقطت من (ت).

⁽١١) في (ش) زيادة (عليه) ولم ترد في لفظ الحديث.

⁽١٢) من حديث أخرجه مالك في الموطأ في قصة رجل اعترف على نفسه بالزنا، وجاء فيه: فجلده رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ ثم قال: قايها الناس قد آن لكم أن تنتهوا عن حدود الله، من أصاب من هذه القاذورات شيئاً، فليستنر بستر الله، فإنه من يبد لنا صفحته نقم عليه كتاب الله، موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليشي ص ٩٩٣ الحديث ١٩٠٤.

⁽١٣) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش).

كتاب النكاح

كتاب النكاح(١)

\[
\begin{align*}
\textbf{Yo7} \\
\text{Itizer} \\
\

۲۰۷ ولا ينعقد نكاح المسلمين (٩) إلا بحضور شاهدين حريس عاقلين بالغين مسلمين، لقوله _ عليه السلام _: «لا نكاح إلا بولي وشاهدي عدل ١٠٠١)

(۱) ن (ل ٦٤ ب) ش.

(٢) زيادة من (ش) يحتاجها المقام.

(٣) في (ش) زيادة (وليس على الخاطب أن يقول قبلت بخلاف البيم).

(٤) مي (ت) زيادة (فد) وفي هامش (ش) (أي الطالب).

(٥) أي ولى المرأة.

(٦) زيادة من (ش)

(٧) في (ش) ربادة (الوكيل).

(٨) ما بين القوسين يماثله في (ت) (العقد) وفي (ش) (العقد في باب النكاح).

(٩) بصيفة المثنى.

(۱۰) أخرجه بهذا اللفظ ابن حبان في صحيحه والدارقطني في حديثين الأول: عن عمران بن حصين عن ابن مسعود _ رضي الله عهما _، والثاني: عن ابن عمر وصي الله عنهما _ وزاد في رواية ابن حبان اوما كان من نكاح على غير ذلك فهو باطل، فإن تشاجروا فالسلطان ولي من لا ولي له . وزاد في إحدى دوايتي الدارقطني لحديث عائشة: فإن تشاجروا فالسلطان ولي من لا ولي له ، سن الدارقطني ج من ٢٠٥ ـ ٢٢٧ الحديث ٢١ ـ ٢٤. موارد الظمآن إلى زوائد ابن حبان للهيثمي ص ٣٠٥ المحديث ١٦٤٧. وعلق الحافظ ابن حجر على حديث عمران بن حصين، عن ابن مسعود بقوله: ١٠٠٠ وفي سنده عبد الله بن محرز وهو متروك، ورواه الشافعي من وجه آخر عن الحسن مرسلاً وقال وهذا وإن =

أو حصور (١) رجل وامرأتين، لقوله - تعالى - ﴿ فَإِن لَمْ يَكُونَا رَجُلَيْنِ فَرَجُلُ لُّ وَأَمْرَأَتَكَانِ ﴾ (٢) عقيب قوله - تعالى -: ﴿ وَاسْتَشْهِدُوا شَهِيدَيْنِ مِن رِّجَالِكُمْ فَإِن لَمْ يَكُونَا رَجُلَيْنِ ﴾ (٢) ، (٤) يعني فإن لم يكن الشاهدان رجلين فرحل وامرأتان (٥) ،

(١) في (ش) (بحضور).

(٢) من الآية ٢٨٢، سورة البقرة.

(٣) ني (ص) (فاستشهدوا) رهو خطأ.

(٤) كلمة ﴿رَجُكَيْنِ﴾ لم تثبت في (ص، ت).

(٥) اختلف الفقهاء في مسألة اشتراط الشهود في النكاح: فذهب الجمهور ومنهم الحنفية والشافعية وأحمد في الرواية المشهورة عنه إلى اشتراط الشهادة في النكاح. وذهب أحمد في الرواية غير المشهورة وابن المنذر والزهري إلى عدم اشتراطها وذهب المالكية إلى أن أصل الشهادة على النكاح واجب، أما على العقد فمستحب وذلك أنه إذا حصل الإشهاد عند العقد فقد تحقق الواجب والمستحب، وإن لم يوجد عد العقد فلا بد من وجوده عند الدخول، قال ابن جزي في الشهادة على المكاح: قولا تجب في الدخول وهي شرط كمال في العقد وشرط جواز في الدخول، انظر: القواتين لابن جزي ص ٢١٨. وقد استدل الجمهور بالآتي: أولاً: بحديث عائشة الذي رواه ابن حبان في صحيحه، والدارقطني في روايتين، وبحديث عمران بن حصين عن ابن مسعود ـ رضي الله عنهما ـ وحديث ابن عمر رضي الله عهما ـ والذين أخرجهما الدارقطني وجاء في هذه الأحاديث قوله ـ صلى الله عليه وسلم ـ: الا نكاح إلا بولي وشاهدي عدل، وسبق تخريجها في هامش هذه الفقرة.

كانت منقطعاً فإن أكثر أهل العلم يقولون به تلخيص الحيرج ٣ ص ١٧٩. وقال ابن عدي في ثابت بن زهير - أحد رجال سند حديث ابن عمر الذي أخرجه الدارقطني -:
 «قال البخاري فيه» مكر الحديث». الكامل لابن عدي ج٢ ص ٢١٥.

 الأثر ١١٢٦) أن عمر من الخطاب أتى بنكاح لم يشهد هليه إلا رحل وامرأة فقال: هذا نكاح السر ولا أجيزه ولو كنت تقدمت فيه لرجمت.

رابعاً: واستدلوا أيضاً بما روته عائشة _ رضي الله عنها _ وأحرحه الدارقطي (ج٣ ص ٢٢٥) ولفطه: «لا بد في النكاح من أربعة: الولي، والزوج، والشاهدين». وعلى عليه الدارقطني بقوله: «أبو الخصيب _ وهو من رجال سند الحديث _ محهول، واسمه مافع بن ميسرة»، واستدل الفائلون بصحة عقد النكاح بغير شهود بالآتي:

أولاً: أنه لم يثبت في اشتراط الشاهدين في النكاح خبر.

ثانياً: استدلوا بما أخرجه مسلم (ج٢ ص ١١٤٥)، ص ١٠٤٦ الحديث ١٣٦٥ (٨٧): عن أنس بن مالك في قصة زواج البي - صلى الله عليه وسلم - من صفية أم المؤمنين - رضي الله عنها - حيث تزوجها ولم يشهد على زواجه منها، حيث جاء فيه قوله: «فاشتراها رسول الله - صلى الله عليه وسلم - بسعة أرؤس. ثم دفعها إلى أم سليم تصنعها له وتهيؤها. . . قال: وجعل رسول الله - صلى الله عليه وسلم - وليمتها التمر والأقط والسمن. . . قال: وقال الناس: لا ندري أتزوجها أم اتخذها أم ولد. قلما أراد أن يحجبها فهي أم ولد. قلما أراد أن يركب حجبها. فقعدت على عجز البعير، فعرفوا أنه قد تزوجها. . . . وأجاب الجمهور عليهم بالآتي:

أولاً: بخصوص زواج النبي - صلى الله عليه وسلم - من صفية - رضي الله عنها - إن ثبت أنه بغير شهود فهو من خصائصه - صلى الله عليه وسلم - في النكاح فلا بلحق به غيره - فقد أخرج البيهقي في سننه (ج٧ ص ٥٦) عن أبي هارون عن أبي سعيد [الخدري] قال: الا نكاح إلا بولي وشهود ومهر، إلا ما كان من النبي - صلى الله عليه وسلم - الله . الله وسلم - الله .

ثانياً: اشتراط الشاهدين يتعلق به حق غير المتعاقدين وهو الولد فاشترطت الشهادة فيه لئلا يجحده أبوه فيضيع نسبه بخلاف البيع. والذي يظهر لي _ والله أعلم _ هو ما ذهب إليه الجمهور لأن في مجموع الأدلة _ على ما فيها من ضعف _ دلالة على أن الإشهاد شرط صحة لمقد النكاح. وقد استعرض العلامة الشوكاني في نيل الأوطار (ج٢ ص ١٤٤) هذه الأدلة ثم أيد قول الجمهور قائلاً: ه. . . لأن أحاديث الباب يقوي بعضها بعضاً ومعلوم أن عقد النكاح له أهمية خاصة : فبه تستحل الفروج وبه تحفظ الأنساب، وبه تحفظ الحقوق، وتترتب الواجبات، وإذا كان القرآن الكريم ندب إلى الإشهاد في عقد البيع فعقد النكاح من باب أولى، واقه _ تعالى _ أعلم . انظر : المبسوط ج٥ ص ٣٠، ٣١. بدائم الصنائع ج٢ ص ٢٥٢ ، تعالى _ أعلم . الشرح الكبير ح٢ ص ٢٥٢ ، عاشية الدسوقي على الشرح الكبير ح٢ ص ٢٥٢ . حاشية الدسوقي على الشرح الكبير ح٢ ص ٢٥٢ . حاشية العدوى ج٢ ص ٣٥ ، ٣١ . حاشية العدوى ج٢ ص ٣٥ . ٣٠ .

عدولاً كانوا أو غير عدول، (لإطلاق النص)(1) فالنكاح(7) ينعقد بشهادة الفساق والمحدودين في القذف عندنا(1), (3) لغوله _ عليه السلام _: $^{(4)}$ لغساق والمحدودين في القذف عندنا(1), (3) لغوله _ عليه السلام _: $^{(4)}$ وقد وجد إلا بشهود(1), (1) والشهود هو (2) الحضور [من غير شرط العدالة(1) وقد وجد حلاماً للشافعي(1) _ رحمه الله](1) _ .

مسلم تزوج ذمية، بشهادة ذميين، جاز عند أبي حنيفة وأبي يوسف (۱۰) _ (رحمهما الله)(۱۱) _ ، لأن الشهادة بالملك عليها والذميان يصلحان شاهدين عليها (۱۱) وقال (۱۵) محمد (۱۱) _ (رحمه الله)(۱۱) يجوز، لأن العقد يلزمهما.

٢٥٩ ولا يجوز للرجل أن يتزوج بأمه، ولا جداته (١٥)، (١٦)، من قبل

⁼ المهذب للشيرازي ج ٢ ص ٤٠. روصة الطالبين ج ٧ ص ٤٥، ٤٦. تكملة المجموع للسبكي ج ١٢ ص ١٩٥، ١٩٩. المغنى لابن قدامة ج ٦ ص ١٤٥٠، ٤٥١.

⁽١) ما بين القوسين زيادة من (ش).

⁽٢) في (ش) (فإن المكاح).

⁽٣) زيادة من (ش).

⁽٤) انظر: المبسوط ج٥ ص ٣١.

⁽۵) في (ش) (بالشهود).

⁽٦) لم أجد فيما بين يدي حديثاً بهذا النفط. وقد أورد الحافظ الزيلعي هذا النص ثم قال: "غريب بهذا اللفظ». نصب الراية ج٣ ص ١٦٧. ومن الأحاديث التي في هذا المعنى الأحاديث التي سبق ذكرها بهامش هذه الفقرة.

⁽٧) سقطت من (ت).

⁽٨) انظر: المهذب ج٢ ص ٤٠.

⁽٩) ما بين المعكوفين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة توضح رأي الإمام الشافعي ـ رحمه الله .

⁽١٠) انظر: المبسوط ج٥ ص ٣٣.

⁽۱۱) زیادة من (ش).

⁽۱۲)ن (ل ۲۵ أ) ش.

⁽١٣) في (ش) زيادة (بالملك).

⁽١٤) في (ت) (عند).

⁽١٥) في (ش) (بجداته).

⁽١٦) ن (ل ٥٨ أ) ص.

الرجال ('' والنساء ('') لفوله - تعالى .. ﴿ وَمَتَ عَلَيْكُمُ أَمُهُ كُمُ وَلا ببنت ولده وإن سفلت، لقوله - تعالى -: ﴿ وَبَنَاتُكُمُ ﴿ ('') ولا ببنت ولده وإن سفلت، لقوله - تعالى -: ﴿ وَبَنَاتُكُمُ ﴾ ولا بأم امرأته التي ('' دخل ببنتها (') أو لم يدخل، لقوله - بخالته، للنص (') ولا بأم امرأته التي ('' دخل ببنتها أَنَّ أَو لم يدخل، لقوله - تعالى -: ﴿ وَأَمَّهُكُ يُسَايِكُمُ النِّي فِي خُبُورِكُم مِن قِسَايَكُمُ النِّي دَخَل بها، لقوله - تعالى -: ﴿ وَرَبَّهُ حَلُمُ النِّي فِي خُبُورِكُم مِن قِسَايَكُمُ النِّي دَخَلُتُه بِهِنَ فَيَا لَكُمُ النِّي وَحَل المَا الله وأَد الموالا المحور مذكور على وفق العادة . ولا بامرأة أبيه وأجداده، لقوله - تعالى -: ﴿ وَلَا لَنَكِمُوا مَا نَكُحَ مَا اللَّهُ مِنْ أَمْلُبِكُمُ ﴾ ('') وكند لو ('') لم تكون في حجره، لأن الحجر مذكور على وفق العادة . ولا بامرأة أبيه وأجداده، لقوله - تعالى -: ﴿ وَلَا لَنَكِمُوا مَا نَكُحَ مَا اللَّهُ مِنْ أَمْلُبِكُمْ ﴾ ('') ولا بامرأة أبنه وبني أولاده، لقوله - تعالى -: ﴿ وَلَا لَنَكِمُوا مَا نَكُحَ مَا اللَّهُ مِنْ أَمْلُهُ وَلَا اللَّهُ وَلَا اللَّهُ وَلَا اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ مِنْ أَمْلُبُكُمْ ﴾ ('') ولا بامرأة أبنه وبني أولاده، لقوله - تعالى -: ﴿ وَكَالَبُلُ أَبْلَا يَكُمُ أَلِيْنَ مِنْ أَمْلُهُ مِنْ أَمْلُهُ مِنْ أَمْلُهُ وَلَا اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ مِنْ أَمْلُهُ مِنْ أَمْلُهُ وَلَا اللَّهُ وَلَا اللَّهُ وَلَا اللَّهُ وَلَا اللَّهُ وَلَا اللَّهُ وَلَا اللَّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ الللّهُ الللّهُ اللّهُ الللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ

(ذكر الأصلاب)(١٣) كيلا^(١٤) يظن به للابن^(١٥) المتبنى، كما قال^(١٦) ـ

⁽١) ن (ل ١٥ أ) ت.

⁽٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽٣) من الآية ٢٣، سورة النساء. وقوله تعالى ﴿وَبَنَاتُكُمْ ﴾ لم تثبت في (ت).

⁽٤) في (ت) كتب (بابته) رهو تصحيف.

⁽٥) في (ش) زيادة (لقوله _ تعالى _: ﴿ رَاْ مُوْنَكُمْ ﴾ .

 ⁽٦) عي (ش) (بالنبس). وهو قوله _ تعالىٰ: ﴿ حُرِّمَتْ عَلَيْكُمْ أَنْهَدَقُكُمْ وَمَنَائَكُمْ وَمَنَائُكُمْ وَمَنَائُكُمْ وَمَنَاتُ الْأَخْتِ ﴾. من الآية آنفة الذكر.

⁽٧) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة تكمل المعني.

⁽۸) في (ش) (بها) وفي (ت) (بابنتها).

⁽٩) من الآية أنفة الذكر،

⁽١٠) قوله _ تعالى: ﴿ وَرَبَيْبُكُمُ الَّذِي فِي مُمُورِكُمْ مِن نِسَالِهُمُ الَّذِي دَخَلْتُم بِهِنَ ﴾ لم يشبت في (ش). وقوله _ تعالى _: ﴿ فَإِن لَّمْ تَكُونُوا دَخَلْتُم بِهِنَ فَكَ جُسَاحَ عَلَيْكُمْ ﴾ لم يثبت في (ص، ت).

⁽١١) في (ت) (إن).

⁽١٢) من الآية ٢٢، سورة النساء.

⁽١٣) ما بين القوسين زيادة من (ش) يحتاجها المقام.

⁽١٤) في (ش) (لئلا).

⁽١٥) في (ت، ش) (الابن).

⁽١٦) في (ش) زيادة لفظ الجلالة (الله).

(١) قوله _ تعالى _: ﴿إِذَا قَضَوًّا مِنْهُنَّ وَطُلًّا ﴾ لم تثبت في (ص، ت).

(٢) من الآية ٣٧، سورة الأحزاب.

(٣) انظر: تمسير القرآن العظيم لابن كثير ج٦ ص ٤٢٠.

(٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (ولا بأخته).

(٥) من الآية ٢٣، سورة النساء.

(٦) روي بهذا اللفظ من حديث ابن عباس، وحديث عائشة وحديث علي - رضي انه عنه -.

أولاً: من حديث ابن عباس ـ رضي الله عنه ـ: أخرجه البخاري ومسلم والنسائي وابن ماجة: لفظ رواية البخاري: قال «قال النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ في بنت حمزة: لا تحل لي، يحوم من الرضاعة ما يحوم من النسب، هي ابنة أخي من الرضاعة وصحيح البخاري ج٥ ص ٢٥٢ الحديث ٢٦٤٥. لفظ رواية مسلم (ج٢ ص ١٠٧١، ١٠٧١ الحديث ١٧٤٧ (١٣): من حديث سعيد بن أبي عروبة عن قتادة، عن جابر بن زيد عن ابن عباس وجاء فبه: «وإنه يحرم من الرضاعة ما يحرم من النسب». لفظ رواية النسائي (ج٢ ص ١٠٠): بلفظ رواية مسلم مع اختلاف كلمة «الرضاع» بدلاً من «الرضاعة». لفظ ابن ماجة (ج١ ص ١٣٢ الحديث

ثانياً: حديث عائشة _ رصي الله عنها _: أخرجه مسلم والنسائي وابن ماجة وأحمد: لفظ مسلم (ج٢ ص ١٠٧٠ الحديث ١٤٤٥ (٩): عن عروة عن عائشة. أنها أخبرته . أن عمها من الرضاعة يسمى أفلح . استأذن عليها فحجبته . فأخبرت رسول الله عليه وسلم _ فقال لها ولا تحتجبي منه . فإنه يحرم من الرضاعة ما يحرم من النسب ، وأخرجه النسائي في روايتين (ح٦ ص ٩٩):

الرواية الأولى: باللفظ الذي أورده المصنف.

الرواية الثانية: بلفظ «... فإنه يحرم من الرضاعة ما يحرم من النسب». لعظ النماجة (ح١ ص ٦٢٣ الحديث ١٩٣٧): باللفظ الذي أورده المصنف. لفظ أحمد (ج١ ص ١٠٢): قالت: «قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ يحرم من الرضاعة ما يحرم من النسب، من خال أو عم أو ابن أخ».

الله ولا يجمع بين أحنين بنكاح، لقوله _ تعالى ..: ﴿ وَأَن تَجْمَعُوا بَيْكَ اللَّهُ فَتَكَيْنِ إِلَّا مَا قَدْ سَلَفَ ﴾ (١)، (١) ولا بملك يمين في الاستمتاع لقوله _ عليه السلام _: "من كان يؤمن بالله والبوم الآخر فلا يجمعن ماءه في رحم أختين (٢)، (١).

قالثاً: حديث على بن أبي طالب ـ رضي الله عنه: أخرجه الترمذي (ج٣ ص ٤٤٣ الحديث ١٩٤٦) بلفظ: "إن الله حرم من الرضاع ما حرم من النسب». قال الترمذي: حديث عليّ حديث صحبح. والعمل على هذا عند عامة أهل العلم من أصحاب النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ وغيرهم، ولا نعلم بينهم في ذلث خلافاً». وقد رويت أحاديث بألفاظ تختلف عن لفظ المصنف أخرجها البخاري ومسلم ومالك وغيرهم منها: ما أخرجه المخاري عن عائشة ـ رضي الله عنها ـ في روايتين: الرواية الأولى: بلفظ ٣ ـ . . فقال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ نعم، إن الرضاعة يحرم منها ما يحرم من الولادة».

الرواية الثانية: بلفظ ق. . . فقال [صلى الله عليه وسلم]: نعم، الرضاعة تحرم ما تحرم الولادة». صحيح البحاري ج٥ ص ٢٥٣، ٢٥٤ الحديث ٢٦٤٦. ج٩ ص ١٣٩، ١٢٠ الحديث ١٩٠٩، ولمسلم أيضاً عن عائشة ـ رضي الله عنها ـ في عدة روايات منها (ح٢ ص ١٠٦٨ الحديث ١٤٤٤ (٢،١):

الرواية الأولى: بلفظ «. . . قال رسول الله - صلى الله عليه وسلم -: "نعم . إن الرضاعة تحرم ما تحرم الولادة».

الرواية الثانية: بلفظ أ... يحرم من الرضاعة ما يحرم من النسبة، ولمسلم عن ابن عباس ـ رضي الله عنهما ـ (ج٢ ص ص ١٠٧١ الحديث ١٤٤٧ (١٢) بلفظ: ال... ويحرم من الرضاعة ما يحرم من الرحمة، ولمالك في الموطأ عن عائشة ـ رضي الله عنها ـ: بلفظ: ٥٠٠، فقال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ «تعم، إن الرضاعة تحرم ما تحرم الولادة»، موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى اللبثي ص ٤١٣ الحديث ١٢٧٢.

- (١) قوله _ تعالى _ ﴿ إِلَّا مَا قَدْ سَكَفَ ﴾ لم يثبت في (ص، ت).
 - (٢) من الآية ٢٣، سورة النساء.
 - (٣) في (ش) (الأختين).
- (3) لم أجد نصاً بهذا اللفظ فيما بين يدي. وقد أورد الحافظ الزيلعي هذا النص ثم قال: قحديث غريب، نصب الراية ج٣ ص ١٦٨. ولكن مما يستدل به على تحريم الجمع بين الأختين، الآبة الكريمة التي استدل بها المؤلف. ومن الأحاديث الصحيحة التي يمكن الاستدلال بها في هذا الباب وقد استدل بها الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ج٣ ص ١٦٨). ما أخرجه البخاري ومسلم في عدة روايات عن ت

ولا يجمع بين المرأة وعمتها و(١٠)خالتها (ولا على بنت أخيها(١) ولا على بنت أخيها(١) ولا على بنت أختها)(١) على (٣) بنت أختها)(١) (لقوله ـ عليه السلام ـ: «لا تنكح المرأة على عمتها ولا على خالتها ولا على ابنة أختها(٥) ولا على ابنة أخيها(٦) لتكفي ما في صحفتها(٧))(١)(١) والحديث المشهور يقضي على عموم الكتاب، ولا يجمع

- (١) في (ش) (أو) وفي (ت) (ولا).
 - (٢) د (ل ٥٤ ب) ت.
 - (٣) ن (ل ٨٥ ب) ص.
- (٤) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (أو ابنة أختها أو ابنة أخيها).
 - (٥) في (ش) (أخيها).
 - (٢) في (ش) (أختها).
- (٧) الصحعة: إناء كالقصعة المبسوطة ونحوها وهي تشبع الخمسة، وحمعها صحاف.
 انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٣ ص ١٣٠. تاج العروس ج٦ ص ١٦١٠.
 - (A) ما بين القوسين الكبيرين زيادة من (ش) يحتاجها المقام.
- (٩) أقرب النصوص إلى هذا ما أخرجه مسلم وأبو داود والترمذي عن أبي هريرة رضي الله عنه -: قال الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ج٣ ص ١٦٩) اواعلم أن مسلماً رحمه الله لم يخرجه هكذا بتمامه، ولكنه فرقه حديثين، ١٠٠٠ فقد أخرج مسلم قسمه الأول من حديث أبي سلمة عن أبي هريرة رضي الله عنه =

أم حبيبة _ رضي الله عنها _: إحدى روايات البخاري بلفظ: "قالت: يا رسول الله انكح أحتي بنت أبي سفيان، فقال: أو تحبين ذلك؟ فقلت نعم لست لك بمخلة وأحب من شاركني في خير أختي. فقال النبي، _ صلى الله عليه وسلم _: إن ذلك لا يحل لي. . . ٤. صحيح البخاري مع الفتح ج٩ ص ١٤٠ الحديث ١٠١٥. إحدى روايات مسلم (ح٢ ص ١٠٧٣ الحديث ١٤٤٩ (١٦): بلفظ: قالت: يا رصول الله أنكح أختي عزة فقال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: "أتحبيس ذلك. فقالت: نعم يا رسول الله، لست لك بمخيلة. وأحب من يشاركني في خير أختي، فقال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ فإن ذلك لا يحل لي. . . ٤. وأخرج أبو داود وابن ماجة رأحمد عن الضحاك بن فيروز عن أبيه: لفظ أبي داود (ج٢ ص ٢٧٢ الحديث ٢٣٤٣): "قلت: يا رسول الله، إني أسلمت وتحتي أختان، قال "طلق أيتهما شئت". لفظ ابن ماجة (ج١ ص ٢٢٢ الحديث ١٩٥١): "أتبت النبي _ صلى الله عليه وسلم _ فقلت: يا رسول اللهإني أسلمت وتحتي أحتان. قال: رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ لي: "طلق أيتهما شئت". لفظ أحمد (ج٤ ص ٢٣٢): "أسلمت وعندي امرأتان أختان، فأمرني النبي _ صلى الله عليه وسلم _ أن أطلق أيتهما شئت". فله وسلم _ أن أطلق أيتهما شئت".

بين امرأتين لو كان إحداهما^(١) رجلاً لم يجز له^(٣) أن يتزوج بالأخرى، لأن القرابة المحرمة للنكاح محرمة للقطع^(٣)، والجمع بينهما في النكاح سبب^(١) للقطع.

٢٦١ ولا بأس بأن يجمع بين امرأة (وبين بنت) (٥) زوج كان لها قبله لأن الحرمة ليس بسبب الرحم.

ومن زنى بامرأة حرمت عليه أمها، وابنتها، لأن في الوطء الحلال إنما حرم لوجود سبب الجزئية والبعضية وقد وجد(١) هاهنا(٧). وفيه خلاف

ولفظه: «قال: قال رسول الله - صلى الله عليه وسلم - «لا يحمع بين المرأة وعمتها، ولا بين المرأة وحالتهاه. وأخرح قسمه الثاني من حديث قبيصة بن ذرِّيب، عن أبي هريرة أيصاً - رضي الله عنه - ولفظه: "قال: سمعت رسول الله -صلى الله عليه وسلم ـ يقول الا تنكح العمة على بنت الأخ، ولا ابنة الأخت على الخالة). صحيح مسلم ج٢ ص ١٠٢٨ الحديث ١٤٠٨ (٣٣) ٢٥). وأخرج مسلم وأبو داود والترمذي عن أبي هريرة أيضاً ــ رضى الله عنه ــ: لفظ مسلم (جY ص ١٠٣٠ الحديث ١٤٠٨ (٣٠)): ﴿نهى رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ أنَّ تنكح المرأة على عمتها أو خالتها. أو أن تسأل المرأة طلاق أختها لتكتفىء ما في صحمتها. فإن الله عز وجل رازقها، لفظ أبي داود (ج٢ ص ٢٣٤ الحديث ٢٠٦٥): قال: قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ لا تنكح المرأة على عمتها، ولا العمة على بنت أخيها، ولا المرأة على خالتها، ولا الخالة على بنت أحتها، ولا تنكح الكبرى على الصغرى ولا الصغرى على الكبرى. لفظ الترمذي (ج٣ ص ٤٢٤ الحديث ١١٢٦): «أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ نهي أن تبكح المرأة على عمتها أو العمة على ابنة أخيها أو المرأة على خالتها، أو الخالة على بنت أحتها ولا تنكح الصغرى على الكبرى، ولا الكبرى على الصغرى، قال الترمذي: حديث. . . أبي هريرة حديث حسن صحيح ، والعمل على هذا عند عامة أهل العلم؛ لا تعلم بينهم خلافاً. . . ٤٠.

⁽١) كذا في (ت) وهو الأولى وفي (ص، ش) (إحديهما).

⁽٢) زيادة من (ت، ش).

⁽٣) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (محرمة القطع) وهو تصحيف.

⁽٤) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (بسبب للقطم) وهو تصحيف.

⁽۵) ما بین القوسین پماثله فی (ت) (وبنت) وفی (ش) (وابنة).

⁽١) في (ش) (وجدت).

⁽٧) انظر: المبسوط ج٤ ص ٢٠٤.

الشافعي⁽¹⁾ _ (رحمه الله)^(۲) _ . وإذا طلق الرجل^(۳) المرأة^(٤) طلاقاً بائناً أو رجعياً لم يجز له أن يتزوج بأختها حتى تنقضي عدتها، وقال الشافعي^(۵) _ (رحمه الله)^(۲) _ في الطلاق^(۷) البائن يجوز، لأنه لا يكون جمعاً بينهما نكاحاً (لزوال الملك)^(۸)، لنا^(۹) أبه^(۱۱) جمع بينهما نكاحاً من وجه، فحرمت^(۱۱) مى وجه احتياطاً^(۱).

\[
\begin{align*}
\begin{align*

ويجوز تزوج الكتابيات [لقوله - تعالى -: ﴿ وَالْمُعْمَنَتُ مِنَ الَّذِينَ أُوتُواْ الْكِنَبَ مِن قَبْلِكُمْ ﴾ (١٤)]، (١٠).

ولا يجوز تزوج المجوسيات (١٦) ولا الوثنيات، لقوله _ تعالى _ ﴿وَلا

⁽١) انظر: المهذب ج٢ ص ٤٣.

⁽٣) زيادة من (ش).

⁽٣) زيادة من (ت، ش) يحتاجها السباق.

⁽٤) في (ت، ش) (امرأته).

⁽٥) انظر: المرجع السابق.

⁽٦) زيادة من (ش).

⁽٧) ن (ل ٢٦ أ) ش.

⁽٨) ما بين القوسين زيادة من (ش).

⁽٩) انظر: المبسوط ج٤ ص ٢٠٢، ٢٠٣.

⁽۱۰) في (ش) زيادة (يكون).

⁽١١) في (ت) (فيحرم)، وفي (ش) (ويحرم).

⁽١٣) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

⁽۱۳) في (ش) زيادة (والتضاد).

⁽١٤) من الآية الخامسة سورة المائدة.

⁽١٥) ما بين المعكوفين سقط من (ت).

⁽١٦) المجرسية: نحلة، والمجرسي منسوب إليها، والجمع: المجرس، وكانوا يعبدون الشمس أو النار. انظر: لسان العرب ج٥ ص ٤١٤، تاج العروس ج٤ ص ٢٤٥. المنجد الأبجدي ص ٩١٠.

لَمْكِكُواْ ٱلْمُثْرِكُتِ مَنَّ يُؤْمِنُ ﴾ (1) وقال (1) _ (صدى الله عليه وسلم) (1) _ في مجوس هجر (1) . استوا بهم سنة أهل الكتاب غير ناكحي نسائهم ولا آكلي ذبائحهم (١) .

۲۶۳ ويجوز تروج الصابئيات(١)

(١) من الآية ٢٢١، سورة النقرة.

(٢) في (ش) زيادة (البي).

(٣) كدا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

(١) ن (ل ١٥٥ أ) ت.

- (٥) لم أجد حديثاً بهذا النص. وأخرج مالك في الموطأ الجزء الأول من هذا الحديث: عن حعفر بن محمد بن علي، عن أبيه، أن عمر بن الخطاب ذكر المجوس فقال: قما أدري كيف أصنع في أمرهم، فقال عبد الرحسن بن عوف، أشهد لسمعت رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم _ يقول: «سنوا بهم سنة أهل الكتاب. موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ١٨٨ الحديث ٦١٨. وقد نقل الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ج٣ ص ٤٤٨)، ص ٤٤٩) عن ابن عبد البر في هذا الحديث قوله: «هذا حديث مقطع، فإن محمد بن علي لم يلق عمر ولا عبد الرحمن بن عوف، وقد رواه أبو على الحقى، وكان ثقة، وأسمه عبد الله بن عبد المحيد فقال فيه: عن جده، وقع ذلك، فهو منقطع، لأن على بن الحسين لم يلق عمر ولا عبد الرحمن بن عوف، ولكن معناه يتصل من وجوه حسان، انتهي. وآخرج عبد الرزاق في مصنفه والبيهقي في سنته عن الحسن بن محمد بن على: لفظ عبد الرزاق في مصنفه (ج٦ ص ٦٩) ٧٠ الحديث ١٠٠٢٨) قال: ١كتب رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ إلى مجوس هجر يدعوهم إلى الإسلام، فمن أسلم قبل منه الحق، ومن أمي كتب عليه الجزية، ولا تؤكل لهم ذبيحة، ولا تنكح منهم امرأة ، لفظ رواية البيهقي وقد ذكره في موضعين (ج٩ ص ١٩٢ ، ص ٢٨٤، ٢٨٥) ولفظهما: اكتب رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ إلى مجوس هجر يعرض عليهم الإسلام فمن أسلم قبل منه، ومن أبي ضوبت عليه الجزية على أن لا تؤكل لهم ذبيحة ولا تبكح لهم امرأة، وعلق البيهقي على هذا الحديث بقوله * قهذا مرسل وإجماع أكثر المسلمين عليه يؤكده. وفي الرواية الثانية كلمة االأمة؛ بدلاً من االمسلمين،
- (٦) صبأ؛ خرج من دين إلى دين آخر، والصابئون: قوم يزعمون أنهم على دين نوح -عليه السلام - وقيل جنس من أهل الكتاب، وقيل هم قوم بشبه دينهم دين النصارى إلا أن قبلتهم نحو مهب الجنوب. انظر: لسان العرب ج٤ ص ٢٣٨٥٠ الصحاح للجوهري ج١ ص ٩٥، تاج العروس ج١ ص ٨٦.

عند أبي حنيفة (١) _ (رحمه الله)(٢) _ وعدهما(١) لا يجوز (٣) وقيل قول أبي حنيفة _ (رحمه الله)(١) _ فيما إذا كانوا يؤمنون (٤) بدين ويقرون (٥) بكتاب، وقولهما فيما إذا كانوا يعبدون الكواكب ولا كتاب لهم، ولا خلاف فيه.

ويحوز للمحرم والمحرمة أن يتزوجا في (٦) حال الإحرام، لعموم قوله _ تعالى _: ﴿ وَأُجِلَّ لَكُمْ مَّا وَرَآةُ ذَالِكُمْ ﴾ (٧).

(١) انظر: المسوط ج٢ ص ٢٧١.

⁽٢) زيادة من (ش).

⁽٣) ن (ل ٩٩ أ) ص.

⁽٤) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

 ⁽٥) كذا في (ت) رفي (ص) (بقرؤون) وفي (ش) (بقيدون) وكلاهما تصحبف.

⁽٦) سقطت من (ت).

⁽٧) من الآية ٢٤، سورة النساء.

فصل

وينعقد نكاح المرأة الحرة البالغة (١) برضاها (١) وإن لم يعقد عليها ولي عند (١) أبي حنيفة (١) و (رحمه الله) (١) و بكراً كانت أو ثيباً، وهو قول أبي يوسف (١) الأخير (٧)، وعن أبي يوسف (رحمه الله) (١) و أنه (١) لا ينعقد إلا بولي، وعند محمد (١) و (رحمه الله) (١) و ينعقد موقوفاً (على إجازة الوليّ) (١) وعند الشافعي (١٠) و (رحمه الله) (١١) و لا ينعقد أصلا (١١) لقوله و (صلى الله عليه وسلم) (١١) و اللهما قوله و اللهما الله عليه وسلم) (١١) و اللهما قوله و الله عليه وسلم) (١١) و اللهما قوله و الله عليه وسلم) (١١) و اللهم (١٥) و اللهما الله عليه وسلم) (١١) و اللهم (١١٥) و اللهما الله عليه وسلم) (١١) و اللهما و

(١) في (ش) (العاقلة).

(٢) مقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.

(٣) في (ش) زيادة (لنفسها).

(٤) ن (ل ٦٦ ب) ش.

(٥) انظر: المبسوط ج٥ ص ١٠.

(٦) زيادة من (ش).

(٧) زيادة من (ت) وفي (ش) زيادة (الأول) وهو خطأ.

(٨) سقطت من (ش).

(٩) ما بين القوسين زيادة من هامش (ش) وهي زيادة مهمة لإنمام المعنى.

(١٠) انظر: المهذب ج٢ ص ٣٥،

(١١) زيادة من (ش).

(١٢) في (ش) (عليه السلام).

(١٣) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٢٥٧.

(١٤) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).

(10) قال ابن الأثبر الجزري: الأيم: في الأصل التي لا زوج لها، بكراً كانت أو ثبباً مطلقة أو متوفى عنها، ويريد بالأيم في هذا الحديث الثيب خاصة. انظر: المهاية في غريب الحديث والأثرج١ ص ٨٥. ثاج العروس ج٨ ص ١٩٥.

(۱) أحق بنفسها من وليها^{ي(۲)}.

(٢٦٥ ولا يجوز للولي إجبار البالغ^(۱) على المكاح، وله إجبار الصعيرة والصعير، مكراً كانت أو ثيباً عدنا⁽¹⁾, ⁽⁰⁾ وعند الشافعي⁽¹⁾ ـ (رحمه الله)⁽¹⁾ علة الولاية بكارة المنت، بالعة كانت أو صغيرة، لأنها لم تمارس الرجال، ولم تقف على مصالح النكاح ومفاسده^(٨).

ولنا أن الصغير والصغيرة لا يعرفان مصالح النكاح لقصور⁽¹⁾ عقلهما، فوجب أن يقوم مقامهما أقرب الناس إليهما، بخلاف الكبيرة، لأنها بالعقل وقفت على مصالح النكاح⁽¹¹⁾ فلا يجوز إبطال ولايتها على نفسها.

⁽١) في (ت) زيادة (البالغة).

⁽۲) آخرجه بهذا اللفظ مسلم ومالك والترمذي وأبو داود وابن ماجة وأحمد عن ابن عباس _ رضي الله عنه _ وورد أيضاً عند مسلم بروايات أخرى بلفظ: «الثيب» بدلاً من «الأيم». وفي رواية ابن ماجة: «الأيم أولى» بدلاً من «الأيم أحق» وقال الترمذي: هذا حديث حسن صحيح، ثم قال: «وقد احتج بعض الناس في إجازة النكاح بغير ولي بهذا الحديث، وليس في هذا الحديث ما احتجوا به. لأنه قد روي من غير وجه عن ابن عباس عن النبي _ صلى الله عليه وسلم _: «لا نكاح إلا بولي»، وهكذا أفتى به ابن عباس بعد النبي _ صلى الله عليه وسلم _ فقال «لا نكاح إلا برلي». وإنما معنى قول النبي _ صلى الله عليه وسلم _ «الأيم أحق بنفسها من وليها» عند أكثر أهل العلم، أن الولي لا يزوجها إلا برضاها وأمرها، فإن زوجها فالنكاح مفسوخ انظر: صحيح مسلم ج ٢ ص ١٠٠٧ الحديث فإن زوجها فالنكاح مفسوخ انظر: صحيح مسلم ج ٢ ص ٢٠٠٧ الحديث من الترمذي ج ٣ ص ٢٠٠٤، ١٠٤٨ الحديث ص ٢٠١١. سنن الترمذي ج ٣ ص ٢٠٠٤، سنن النسائي ج ٦ ص ٨٤. سنن ابن ماجة ج ١ ص ٢٣٢ الحديث من ١٨٢٠. مسند أحمد ج ١ ص ٢٠٢.

⁽٣) في (ش) (البكر البالغة)،

⁽٤) سقطت من (ش).

⁽a) انظر: المبسوط ح٤ ص ٢١٢، ٢١٣.

⁽٦) انظر: المهذب ج٢ ص ٣٧. وفيه تفصيل.

⁽٧) زيادة من (ش).

⁽٨) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (مفاسدها) وهو خطأ لأن الضمير يعود إلى مذكر،

⁽٩) ن (ل ٥٥ ب) ت.

⁽١٠) في (ش) زيادة (ومفاسدها) وهو خطأ لأن الضمير يعود على مذكر.

وإذا استأذنها الولي فسكنت أوضحكت وهي بكر فدلك إذر '' لغوله مه (صلى الله عليه وسلم) (۲) من تستأمر النساء (۱) في أيضاعهن فقالت عائشة (۱۵ مرضي الله عنها من إن المكر لتستحي يا رسول الله ، فقال . إذبها صمانها (۱۱ مرضي وكذلك الضحك دليل الرضى وإن أبت لم يزوجها .

۲۹۲ وإذا استأذن الثيب فلا بد من رضاها بالقول، لقوله _ عليه السلام _.
 «تستأمر النساء في أبضاعهنّ» (۲) وكذلك ما يدل (۸) عليه من الفعل.
 وإذا (۹) زالت بكارتها بوثبة (۱۰) أو دورة حيض أو جراحة أو تعييس (۱۱)

(١) في (ش) زيادة (منها).

⁽٢) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).

⁽٣) في (ت) فراغ بقدر كلمة والسياق لا يحتمل النقص.

⁽٤) ن (ل ٥٩ ب) ص.

⁽٥) سبق ترجمتها _ رضى الله عنها _ بهامش الفقرة ٦.

⁽٦) أقرب النصوص إلى هذا اللفظ ما أخرجه البخاري ومسلم والنسائي عن ذكوان مولى عائشة عن عائشة ـ رضي الله عنها ـ: لفظ البخاري: «قالت: قلت يا وسول الله يستأمر النساء في أبصاعهن؟ قال: نعم، فإن البكر تستأمر فتستحي فتسكت، قال: سكاتها إذنها، صحيح البخاري مع الفتح ج١٢ ص ١٣٩ الحديث ١٩٤٦. لفظ مسلم (ج٢ ص ١٠٣٧ الحديث ١٤٢٠ (٦٥): «تقول سألت رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ عن البجارية ينكحها أهلها، أتستأمر أم لا؟ فقال لها رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ انعم ـ تستأمر فقالت عائشة: فقلت له: فإنها تستحي، فقال رسول الله ـ صلى الله عليه صلى الله عليه وسلم ـ «فذلك إذنها إذا هي سكتت» لفظ النسائي (ج٢ ص ٨٥) ملى الله عليه وسلم ـ قال «استأمروا النساء في أبضاعهن، قبل: فإن البكر تستحى وتسكت، قال «هو إذنها».

⁽٧) سبق تخريجه بهامش الفقرة السابقة.

⁽٨) ن (ل ٦٧ أ) ش.

⁽٩) في (ش) (إن).

 ⁽١٠) في (ت، ش) زيادة (أو طفرة). وهي الوثب في ارتفاع، وطفر الحائط وثبه إلى
 ما وراءه، والطفرة: الوثبة، انظر: النهاية في غريب الحديث ج٣ ص ١٣٩٠ تاح
 العروس ج٣ ص ٣٥٩.

⁽١١) عنست الجارية: طال مكثها في منزل أهلها بعد إدراكها حتى خرجت من عداد الأبكار ولم تتزوح قط. انظر: تاج العروس ج٤ ص ١٩٨.

فهي بكر، لأن البكر من يكون مصيبها أول مصيب لها، ومن ذلك بكرة (٢) بكرة (٢) النهار و (٣) باكورة الثمار، ولهذا لو أوصى لأبكار بني فلان دخلت في الوصية. وإن زالت بكارتها بزنا (٤) فكذلك عند أبي حنيفة (٥) = (رحمه الله) (٢) وعندهما (٥) تستنطق لأبها ثيب، قال = عليه السلام =: «الثيب تشاور» (٧) ولأبي حنيفة = (رحمه الله) (٨) إنها مستحية كالبكر (٩).

(۱) في (ت، ش) زيادة (يقال).

⁽٢) في (ش) كتبت هكذا (بكرت).

⁽٣) في (ش) (أو).

⁽٤) في (ت، ش) (بالزنا).

⁽٥) انظر: المبسوط م٥ ص ٧.

⁽٦) زيادة من (ش).

⁽٧) لم أجد حديثاً بهذا اللفظ، وأورد الحافظ الزيلعي هذا النص وقال: «غريب بهذا اللفظ». ومعناه ورد في أحاديث صحيحة منها الحديث آنف الذكر الذي أخرجه مسلم وعيره «الثيب أحق بنفسها من وليها» في الفقرة ٢٦٤. وأخرج السخاري ومسلم وغيرهما عن أبي هريرة ... رضي الله عنه ... لفظ إحدى روايات البخاري: «عن البي .. صلى الله عليه وسلم .. قال: لا تنكح البكر حتى تستأذن، ولا الثيب حتى تستأمر، فقيل يا رسول الله، كيف إذنها؟ قال: إذا سكت، صحيح البخاري مع الفتح ج١٢ ص ٢٣٦ الحديث ١٩٦٨. لفظ مسلم (ج٢ ص ١٩٣٦ الحديث ١٤١٨ (١٤٤): «أن رسول الله .. صلى الله عليه وسلم .. قال: «لا تنكع الأيم حتى تستأمر، ولا تنكع البكر حتى تستأذن «قالوا: يا رسول الله، وكيف إذنها؟ قال «أن تسكت».

⁽٨) ما بين القوسين زيادة من (ش).

 ⁽٩) وهذا التعليل من أبي حيفة _ رحمه الله _ إن صحت نسبته إليه فيه نظر فهو يخالف الواقع فكيف تستحي بالنطق في الزواج ولا تستحي في تمكين العاهر من نفسها.

نصل

وإذا قال الروج (١) بلغك المكاح؟ فسكت (٢) (وقالت) (٢) بل (١) رددت، فالقول قولها، لأنها منكرة، ولا يمين (١) عليها، لأن (١) عند أبي حنيفة (١) (رحمه الله) (١) - لا يستحلف في الاشياء الستة (١) النكاح، والرجعة، والرق، والولاء (١١) (١١) والفيء (١٦) والإيلاء (١١) والاستيلاد (١١) في (١١) النسب،

(١) في (ت) زيادة (للمرأة).

- (٤) زيادة من (ش).
- (٥) د (ل ٢٦١) ت.
- (٦) جاءت في (ش) بعد (رحمه الله).
- (٧) انظر: المبسوط ج٥ ص ٤ ـ ٦.
 - (٨) زيادة من (ش).
- (٩) في (ش) زيادة (عنده) وهي مناسب السياق في تلك المسخة.
 - (١٠) انظر: المسوطجه ص ٥.
 - (١١) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.
- (۱۲) الولاء: مصدر المولى، وهو اسم للمولى وللولي، وللمعتِّق وللمعتَّق، وهو ولاء العتق، وهو إذا مات المعتَّق ورثه معتِقه إذا لم يكن له قريب يرثه. انظر: طلبة الطلبة لنجم الدين النسقى ص ١٣٩. المهاية ج٥ ص ٢٢٧.
- (١٣) أصل الفيء: الرجوع. يقال فاء يفيء، كأنه كان في الأصل لهم ثم رجع إليهم انظر: النهاية في غريب الحديث ج٣ ص ٤٨٢. تاج العروس ج١ ص ٩٩، ١٠٠٠
- (١٤) الإيلاء: من الألبة: اليمين وهو الحلف. انظر؛ النهاية في غريب الحديث والأثر ج١ ص ٦٢. لسان العرب ج١ ص ١١٧.
 - (١٥) الاستيلاد: جعل الأمة أم ولَّد. انظر: طلبة الطلبة لنجم الدين النسفي ص ١٣٥٠.
 - (١٦) ني (ت، ش) (و).

⁽٢) في (ش) (فسكنت) وهو تصحيف. انظر الهداية ج٣ ص ٨١٠.

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فقالت).

وعندهما(١) يستحلف، لأن فائدة الحلف ظهور الحق بالنكول(١).

والمكول (٣) بدل عند أبي حنيفة (١) _ (رحمه الله) (٥) _ صبابة للمسلم أن (١) يظن به الكذب، والبدل (٧) لا يجري (٨) في هذه الأشياء.

وعندهما (١٠) النكول إقرار، لأن الحلف لما وجب عليه (١٠) فتركه لأمر أوجب منه، وهو الاحتراز (١٠٠) عن (١١١) اليمين الكذابة المهلكة والإقرار يجرى (٨) في هذه الأشياء.

 ۲۲۸
 وينعقد النكاح بلفظ (۱۲) النكاح والتزويج والتمليك (۱۳) وينعقد بلفظ (۱۲) الهبة والصدقة عندنا (۱۲) وقال الشافعي (۱۵) _ (رحمه الله) (۱۲) _ لا ينعقد، لأن الله _ تعالى _ قال: ﴿ خَالِصَكَةُ لَكَ مِن دُونِ ٱلْمُؤْمِنِينَ ﴾ (۱۷) ولنا

⁽١) انظر: المبسوط ج٥ ص ٤ ـ ٦.

 ⁽۲) نكل كضرب ونصر وعلم: إدا امتاع والنكول عن اليمين: الامتناع منها، وترك الإقدام عليها ويقال: نكل عن الأمر: إذا جبن عنه. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثرج ص ١١٥، ١١٧، تاج العروس ج ٨ ص ١٤٥.

⁽٣) في (ت) تكررت وشطب على الأخيرة منها.

⁽٤) انظر: المسوط ج٥ ص ٥، ٦.

⁽٥) زيادة من (ش).

⁽٦) في (ت) زيادة (لا) وهو خطأ.

⁽٧) في (ت) (البذل) وهو تصحيف.

 ⁽٨) كذا في (ت، ش) وهو الأولى، وفي (ص) (يجزى،) انظر: تسخة الفقه النافع مهامش المستصفى (ل ١٣٦١).

⁽٩) زيادة من (ت، ش) يحتاجها السياق

⁽۱۱) في (ت) (احتراز).

⁽۱۱) نُّ (ل ۲۰ ۱) صُنّ.

⁽١٢) في (ش) (بلفظة).

⁽۱۴)ن (ل ۲۷ ب) ش.

⁽١٤) انظر: المبسوط ج٥ ص ٥٩.

⁽١٥) انظر: المهذب ج٢ ص ٤١.

⁽١٦) زيادة من (ش)

⁽١٧)من الآية ٥٠ سورة الأحراب.

(١) الواو سقطت من (ش).

(٢) من الآية ٥٠ سورة الأحراب

(٣) اختلف الفقهاء في هذه المسألة إلى فريقين

الفريق الأول: يرى انعفاد النكاح بلفظ الهنة والتمليك وغيرهما وهم الحنفية والمالكية وبعض الحابلة. مستدلين بالأتى:

أولاً: بما رواء سهل بن سعد الساعدي _ رضي الله عنه _ وأخرجه البحاري ومسلم وغيرهما بعده روايات: وجاه فيه قوله: «أن امرأة جاهت إلى رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ فقالت: يا وسول الله، جنت الأهب لك نفسي . . . فقام رجل من أصحابه فقال: يا رسول الله إن لم يكن لك بها حاجة فزوجنيها . . قال [صلى الله عليه وسلم] اذهب فقد ملكتكها بما معك من القران؛ باختصار . هذا لفظ البحاري . وفي رواية أخرى له: «فقال النبي _ صلى الله عليه وسلم _: أملكناكها بما معك من الفران» . صحيح البخاري مع الفتح ج ٩ ص ٧٨ ، ١٧٥ الحديث ٥٠٥٠ الحديث

ثَانياً: جاء لفظ الهبة في القرآن سعنى التزويج في قوله ـ تعالى ـ: ﴿وَاَمَرَاهُ مُؤْمِنَةُ إِن وَهَبَتْ فَقْسَهَا لِلنَّبِيَّ﴾... من الآية ٥٠، سورة الأحزاب.

القريق الثاني: يرى أنه لا ينعقد إلا بلفظني الإنكاح والنزريج فقط. وهم الشافعية وأغلب الحنابلة. مستدلين بالآتي:

أولاً: بما جاء في حديث جابر بن عبد الله _ رضي الله عنه _ في خطبة النبي _ صلى الله عليه وسلم _ 47 م 100 مقم الله عليه وسلم _ 47 م 100 مقم المحديث ١٢١٨ (١٤٧): قال: _ صلى الله عليه وسلم _ افاتقوا الله في النساء، فإنكم أخذتموهن بأمان الله، واستحللتم فروجهن بكلمة الله، قالوا. وكلمة الله هي النزويج أو الإنكاح.

ثانياً: أن الألفاط التي تدل على النكاح والتي حاءت في القرآن الكريم هما النزويح والإنكاح. قال الشيخ محمد الشربيني الخطيب: افإنه لم يذكر في القرآن سواهما فوجب الوقوف معهما تعبداً واحتياطاً، لأن المكاح ينزع إلى العبادات لورود المدب إليه، والأذكار في العبادات تتلقى من الشرع، والشرع إنما ورد بلفظتي الترويج والإنكاح. وأجاب الشافعية والحنابلة على أدلة القائلين بالعفاد النكاح بلفظ الهسة والتعليك: أن ما جاء في لفظ الهبة في الحديث في قصة المرأة الواهبة عسها للنبي معلى الله عليه وسلم - وفي قوله - تعالى: ﴿ وَأَمْ إِنَّ مُوْمِنَةً إِن وَهَبَتْ نَسَبُ لِلنَّيِ ﴾ هي من خصائصه - صلى الله عليه وسلم - في النكاح ولذلك قال - تعالى -: ﴿ فَالِسَكُ مِن دُونِ اللهُ عليه وسلم - في النكاح ولذلك قال - تعالى -: ﴿ فَالِسَكُ مِن دُونِ اللهُ عليه وسلم - في النكاح ولذلك قال - تعالى - ان المكاح يسعف -

بلفظتي لهبة والتمليك وغبرهم مما في معاهما مما يعيد التأليد مدى الحياة عدا لفط البيع لما فيه من ابتذال المرأة استدلالاً مما جاء في روايات الحديث الصحيح الدي رواه المخاري ومسلم. فقد جاء في ست روايات للبحاري قوله ـ صلى الله عليه وسلم - للرجل الذي رغب في المرأة الواهبة نفسها للنبي - صلى الله عليه وسلم -: في حمس مرات ملكتكها، وفي رواية أملكناكها. انظر صحيح البخاري مع الفتح ج٩ ص ٧٨ الحديث ٥٠٢٠، ص ١٧٥ الحديث ٥١٣٦، ص ١٨١١٨٠ الحديث ١٩٢٦، ص ١٩٨ الحديث ١١٤١، ج١٠ ص ٢٣٢، ٣٢٢ الحديث ٥٨٧١. أما تفسير قوله .. تعالى - ﴿ خَالِمْكُ لَّكَ ﴾ جعل النكاح بلفظ الهبة من خصائصه _ صلى الله عليه وسلم _ فعيه نظر فقد نقل الحافظ أبن كثير في تفسيره (ج٦ ص ٤٣٦) قول عكرمة في تعسير قوله ـ تعالى ـ ﴿ خَالِمَكُةُ لَلَّكَ مِنْ دُونِ ٱلْمُؤْمِنِينُّ ﴾ أي لا تحل الموهبة لغيرك، ولو أن امرأة وهبت نفسها لرجل لم تحل له حتى يعطيها شيئاً، قال ابن كثير: وكذا قال مجاهد والشعبي وغيرهما. ونقل ابن كثير أيضاً قول قتادة في تفسيرها يقول: اليس لامرأة تهب نفسها لرجل مغير ولي ولا مهر إلا النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ انتهى. وقال العلامة ابن تيمية: اعمدة من قال: لا يصبح النكاح إلا بلفظ الإنكاح والتزويح... أنهم قالوا ما سوى هدين النفظين كناية والكناية لا تقتضي الحكم إلا بالنية، والنية في القلب فلا يصح عقد النكاح بالكناية، لأن صحته مفتقرة إلى الشهادة عليه والنية لا يشهد عليها. . . ثم قال ابن تيمية وهذا ضعيف لوجوه:

إحداها: لا نسلم أن ما سوى هذين كناية، بل ثم ألفاظ هي حقائق عرفية في العقد أبلغ من لفظ «أنكحت» فإن هذا اللفظ مشترك بين الوطء والعقد ولفظ الأملاك: خالص بالعقد، لا يفهم إذا قال الفائل: أملك فلان على فلانة إلا العقد...».

ثانيهما: أن إضافة ذلك إلى الحرة يبين المعنى، فإنه إذا قال في ابنته ملكتكها، أو أعطيتكها، أو أعطيتكها، أو أوجئكها، ونحو دلك: فالمحل ينفي الإجمال والاشتراك.

قالشهما: أن الكناية عندنا إذا اقترن بها دلالة الحال كانت صريحة في الظاهر بلا نزاع. ومعلوم أن احتماع الناس، وتقديم الخطبة، وذكر المهر والمفاوضة فيه والتحدث بأمر النكاح: قاطع في إرادة النكاح... انتهى باختصار، وقد رد العلامة ابن تيمية على من قال: "إن النكاح ينزع إلى العبادات لورود الندب إليه والشرع إنما ورد بلفظي التزويج والإنكاح، قائلاً: "وأما التعبد فيحتاج إلى دليل شرعي. ثم إن العقد جنس لا يشرع فيه التعبد بالألفاظ، لأنها لا يشترط فيها الإيمان، بل تصح من الكافر، وما يصح من الكافر، وما يصح من الكافر لا تعبد فيه. انظر: المبسوط جه ص ٥٩ - ٦١. شرح نتح الفدير ج٣ ص ١٩٥، ١٩٦، حاشبة الدسوقي على الشرح الكبير ج٣ ص ٢٣١. مغني حواهب الجليل للحطاب ج٣ ص ٤١٩، ٤٢٠، روضة الطالبين ج٧ ص ٣٦. مغني حواهب الجليل للحطاب ج٣ ص ٤١٩، ٤٢٠، ووضة الطالبين ج٧ ص ٣٦. مغني حواهب الجليل للحطاب ج٣ ص ٤١٩، ٤٢٠، ووضة الطالبين ج٧ ص ٣٦. مغني حواهب الجليل للحطاب ج٣ ص ٤١٩، ٤٢٠، ووضة الطالبين ج٧ ص ٣٦. مغني حواهب الجليل للحطاب ج٣ ص ٤١٩، ٤٢٠، ووضة الطالبين ج٧ ص ٣٦. مغني حواهب الجليل للحطاب ج٣ ص ٤١٩، ٤٢٠، وقاهب الحالمة والمنابق والمنابق

بلفظ ('') الإجارة والإعارة والتحليل والإحلال والإباحة ('')، لأن هذه الألفاط لا تتعرض (''') لملك العين والمملوك بالبكاح في معنى ملك ('') العين، ولهذا كان التأبيد من شرطه كالبيع، لا كالإجارة.

⁼ المحتاج ج٣ ص ١٤٠، ١٤١. المغني لابن قدامة ج٣ ص ٥٣٣، ٣٣٠، شرح منتهى الإرادات ج٣ ص ١١، ١٢. مجموع فتاوى شيخ الإسلام ابن تيمية ج٣٣ ص ١٥.

⁽١) سبق ترحمته.

⁽٢) في (ش) زيادة (والوصية).

⁽٣) في (ت) (يتعرض).

⁽٤) زيادة من (ش) يحتاجها السياق.

نصل

Y79 والولي⁽¹⁾ العصبة لقوله عليه السلام : "الإنكاح إلى العصبات (⁽⁷⁾ فإن زوجها الأب أر⁽⁷⁾ الجد فلا خيار لهما بعد بلوغهما، (وإن)⁽³⁾ زوجها غير الأب و⁽⁶⁾ الجد فلكل واحد منهما الخيار (إذا بلغ)⁽⁷⁾، وعند أبي يوسف (^(*) (رحمه الله)^(*) Y خيار ((1)) ((1)) لأن النكاح صدر عن كمال عقل وكمال رأفة ، ولهما (()) أن في الشفقة خللاً ، فلهما الخيار ، دفعاً للضرر .

• ٢٧ ولا ولاية لعبد لأنه لا يملك نفسه، ولا لصغير لأنه لا يملك

في (ش) زيادة (هو).

⁽Y) لم أجد نصا بهذا اللفظ في كتب الحديث التي بين يدي ووجدت هذا النص في كتاب المبسوط (ج 5 ص ٤١٩) قال: «ولكنا نستدل بحديث علي _ رضي الله عنه _: موقوفاً عليه ومرفوعاً إلى رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ أنه قال: «النكاح إلى العصبات». ولم يشر إلى موضعه من كتب الحديث، ووجدت في كتاب المغني لابن قدامة أثراً عن علي بن أبي طالب _ رضي الله عنه _: «إذا بلغ النساء نص الحقائق فالعصبة أولى إذا أدركن». ثم قال ابن قدامة: رواه أبو عبيد في الغريب، المغنى ج٢ ص ٤٦٠.

⁽٣) في (ت) غير واضحة.

 ⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن) وهو خطأ لأن الفاء للنفريع وما أثبتناه أفضل
 لأن الواو للاستثناف.

⁽٥) في (ت) (أو).

⁽٦) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش).

⁽٧) انظر: المبسوط ج٤ ص ٢١٣ _ ٢١٥.

⁽٨) سقطت من (ت).

⁽٩) في (ش) زيادة (أنه).

⁽۱۰)ن (ل ۵ ب) ت.

⁽١١) في (ت، ش) زيادة (لهما).

على (1) نفسه شيئاً، ولا مجنون (1)، ولا كافر (1) على مسدم لقوله _ تعالى: (1) ﴿ وَلَى يَجْسَلُ اللّهُ لِلْكُنْفِرِينَ عَلَى اَلْمُؤْمِنِينَ سَبِيلاً ﴾ (1). وقال أبو حسيفة (1) _ (رحمه الله) (1) الله) (٧) _ يجوز لغير العصبات من الأقارب التزويج، لوجود الداعي إلى الشفقة ووجود كمال الرأي و (٨) عند أبي يوسف (ومحمد (١٥) (١١) _ (رحمه الله) (١١) لا يجوز، لأن قوله _ عليه السلام _: «الإنكاح إلى (١٦) العصبات» (١٣) يقتضي أن يكون جميع الإنكاح إليهم.

وإن ${\rm [Disc]}^{(11)}$ المعتقة ${\rm [Color]}^{(10)}$ لا ولي لها فوليها من أعتقها، لقوله عليه السلام = ${\rm (Lisc)}^{(11)}$: (وإن مات ولم يترك وارثاً كنت أنت

⁽١) مقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

⁽٢) في (ت، ش) (لمجنون).

⁽٣) في (ت، ش) (لكافر).

⁽¹⁾ الواو لم تثبت في (ص).

⁽٥) ص الآية ١٤١، سورة النساء.

⁽٦) انظر: المبسوط ج٤ ص ٢٢٣.

⁽٧) زيادة من (ش).

⁽A) سقطت من صلب (ص) ملحقة تحت السطر.

⁽٩) ما بين القوسين زيادة من (ت).

⁽١٠) جاء في المبسوط: قول أبي حنيفة كما ذكره المؤلف. وقول محمد يمثل القول الذي ذكره المؤلف على أنه قول أبي يوسف، وأما قول أبي يوسف كما جاء في المبسوط ممسطرت فيه وذكر في كتاب النكاح قوله مع أبي حنيفة ـ رحمه الله تعالى ـ وفي كتاب الولاء ذكر في الأم قوله مع محمد ـ رحمه الله تعالى ـ أن الأم إذا عقدت الولاء على ولدها لم يصح عندهما، والخلاف في التزويج وعقد الولاء سواه. انظر المرجم السابق.

⁽۱۱) د (ل ۲۸ أ) ش.

⁽١٤) ن (ل ٦٠ ب) ص.

⁽١٣) سبق تخريجه بهامش الفقرة السابقة.

⁽١٤) في جميع النسخ (كان) والصواب ما أثبتناه لحاجة المقام لناء التأنيث خاصة في نسخة (ص).

⁽١٥) سقطت من (ت، ش).

⁽١٦) ما بين القوسين زيادة من (ت) وفي (ش) زيادة (للمعتق).

عصبته (١) مع قوله _ عليه السلام _: ﴿ الانكاح إلى العصبات (٢).

والغيبة المنقطعة، أن يكون في بلد لا تصل (١٣٠) إليه القوافل في السنة إلا مرة، والأقرب إلى الفقه أن لو انتظر يفوت الكفوء الخاطب، لأنه حينئذ يبطل حقها في الكفوء الخاطب مع قلة وجوده.

العض عثيرة في النكاح لقوله ـ عليه السلام ..: [اقريش بعضهم اكفاء لمعض) (١٤)

⁽۱) أخرج الدارمي في سننه (ح٢ ص ٣٧٣) موسلاً عن المحسن [المصري] قأن النبي مصلى الله عليه وسلم - خرج إلى البقيع فرأى رجلاً يباع فأتاه فساوم به ثم تركه فرآه رجل فاشتراه فأعتقه، ثم جاء به إلى النبي - صلى الله عليه وسلم - فقال: إني اشتريت هذا، فما ترى فيه فقال: هو أخوك ومولاك. قال: ما ترى في صحبته؟ قال: إن شكرك فهو خير له وشر لك، وإن كفرك فهو خير لك وشر له. قال: فما ترى في ماله؟ قال: إن مات ولم يترك عصبة فأنت وارثة الـ

⁽٢) سبق تخريحه بهامش الفقرة السابقة.

⁽٣) ما بين الفوسين يماثله في (ش) (فإذا).

⁽٤) كذا في (ش) وهو الأولَى وفي (ص، ت) (بزوج).

⁽٥) انظر: المبسوط ج٤ ص ٢٢٠.

⁽٦) انظر: المهذب ج٤ ص ٣٧.

⁽٧) زيادة من (ش).

⁽٨) في (ش) (يزوج).

⁽٩) في (ش) (نزوج).

⁽١٠) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهامش (ت) وهي زيادة ضرورية بها يصح المعنى.

⁽١١) سقطت من صلب (ت) ملحقة بالهامش.

⁽١٢) في (ت) (بطلان).

⁽۱۳) في (ش) (يصل).

⁽١٤) لم أجد حديثاً بهذا اللفظ، وأورد الحافظ الزيلعي نصاً يقارب هذا النص وهبه

و(١) لأن مصالح النكاح لا تتحقق إلا بطاعتها إياه ولا تطبعه مع عدم الكفاءه ظاهراً(٢)، (٣).

والكفاءة تعتبر (٤) ، (٥) في [(١) النسب والدين والمال ، أما النسب لقوله (١) _ عليه السلام _: القريش بعضهم أكفاء بعص (٨) و (١٠) ، وكذلك (١٠) الدين لانه أشرف أسباب الشرف . والكفاءة في المال ، وهو أن يكون مالكاً للمهر والثفقة (١١) ، (١٢) وتعتبر في الصنائع (١٣) .

- (١) الواو سقطت من (ش).
- (٢) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (ظاهر) وهو خطأ.
 - (٣) في (ش) زيادة (غالباً) وهي زيادة لا داعي لها.
 - (٤) في (ش) (معشرة).
 - (ه) ز (ل ۱۹۷) ت.
- (٦) ما بين المعكوفين غير واضح في (ت) بسبب الأرضة.
 - (٧) في (ش) (فلقوله).
 - (٨) في (ت، ش) (لبعض).
 - (٩) سبق تخريجه بهامش هذه الفقرة،
 - (۱۰) نی (ش) (کذا).
 - (١١) في (ش) زيادة (لأن قوام النفس بها).
 - (۱۲) ن (۲۸ ب) ش.
- (١٣) في (ت، ش) زيادة (لأن الأنفة تكون بسبب الصنائع)، في (ت) (الصناعة) بدلاً من (الصنائع).

زيادة، واستشهد بحديث أخرجه الحاكم والبهقي ولم أجده عند الحاكم وهذا نصه من السنن الكبرى (ح٧ ص ١٣٤) «نا شجاع بن الوليد ثنا بعض إخواننا عن ابن حريج عن عبد الله بن أبي مليكة عن عبد الله بن عمر - رضي الله عنهما - قال: قال رسول الله - صلى الله عليه وسلم -: «العرب بعضهم أكفاء لمعض قبيلة بقبيلة ورجل برحل، والموالي بعضهم أكفاء لبعض، قبيلة يقبيلة ورجل برحل إلا حائك أو حجام». وعلى البيهقي على هذا الحديث بقونه: «هذا منقطع بين شجاع وابن جرير عن نافع عن ابن عمر وهو ضعيف، ولم يرد في الحديث - مع ضعفه - قريش أكفاء بعض».

وإذا زوج الأب بنته (١٠٠ الصغيرة (١١١) وقصر (١٢١) (من مهر مثلها) (١٣٠ أو ابنه وزاد في مهر امرأته جاز ذلك عليهما عند أبي حنيقة (١٤١) _ (رحمه الله)(١٥٠) _،

⁽١) الواو سقطت من (ت).

 ⁽٢) في (ت، ش) وصلب (ص) (تزوجت)، ثم صححت فوق السطر في (ص) بما أثبتناه، وما في (ت، ش) يناسب السياق فيهما.

⁽٣) مقطت من (ت، ش)

⁽٤) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة وتعتبر أوصافاً تراعى في ترتيب الحكم.

⁽٥) في (ت، ش) زيادة (عليها).

⁽٦) انظر: المبسوط ج٥ ص ١٣، ١٤.

⁽٧) زيادة من (ش).

⁽۸) ن (ل ۲۱۱) ص.

⁽٩) في (ت) زيادة (وملكها).

⁽١٠) في (ت) (بنته).

⁽١١) زيادة من هامش (ش) وهي زيادة مهمة تعتبر قيوداً تراعى في ترتيب الحكم.

⁽١٢) في (ت، ش) (نقص).

⁽١٣) ما بين القوسين يماثله في (ت) (من مهرها).

⁽١٤) انظر: المبسوط ج؛ ص ٢٢٤.

⁽١٥) زيادة من (ش).

لأن شفقته تمنعه من الاضرار مهما، وفي النكاح من الأغراص الحمية، وبه فارق البيع وفارق غير الأب والجد، وعندهما(١) لا يجوز، لوجود الضرر(١) ظاهراً(١). ويصح النكاح وإن لم يسم فيه مهراً، لأن الأصل هو تعليك المرأة نقسها.

٢٧٤ وأقل المهر عشرة دراهم، لقوله _ (صلى الله عليه وسلم)(١) _: «لا مهر أقل من عشرة فلها عشرة (٢) للحديث،

(١) ستق ترجعته.

(٢) في (ش) زيادة (هاهنا).

(٣) في (ت) (الظاهر).

(٤) في (ت، ش) (عليه السلام).

(٥) أخرج الدارقطني روايتين (ج٣ ص ١٩٦): عن جابر بن عبد الله _ رضي الله عنه _ الرواية الأولى: بلفظ «أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ قال: «لا صداق دون عشرة دراهم».

الرواية الثانية: بلفظ اقال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ: الا تنكحوا النساء إلا الأكفاء، ولا يزوجهن إلا الأولياء، ولا مهر دون عشرة دراهم؟. وفي هاتين الروايتين مبشر بن عبيد. قال الدارقطني: مبشر بن عبيد متروك الحديث، أحاديثه لا يتابع عليها. ونقل الحافظ الزيلعي عن البيهقي في «المعرفة» قوله: «عن أحمد بن حنبل أنه قال: أحاديث مبشر بن عبيد موضوعة كذب.. نصب الرابة ج٣ ص ١٩٦. ومع أن هذا الحديث ضعيف فإنه يخالف أحاديث صحيحة منها ما أحرجه البخاري ومسلم عن سهل بن سعد الساعدي _ رضى الله عنه _: لفظ البخاري: • إنى لفي القوم عند رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ إذ قامت امرأة فقالت: يا رسول الله إنها قد وهبت نفسها لك، فَرَ فيها رأيك. فلم يجبها شيئاً. . . . فقام رجل فقال: يا رسول الله، أنكحنيها. قال: هل عندك شيء؟ قال: لا. قال: اذهب فاطلب ولو خاتما من حديد. . . مختصراً . صحيح البخاري مع الفنح ج٩ ص ٢٠٥ الحديث ٥١٤٩. لفظ مسلم (ج٢ ص ١٠٤٠، ١٠٤٦ الحديث ١٤٢٥ (٧٦)؛ فقال: جاءت امرأة إلى رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ فقالت: يا رسول الله جئت أهب لك نفسى. فنظر إليها رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ. فصعّد النطر فيها وصوّبه، ثم طأطأ رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ رأسه. فلما رأت المرأة أنه لم يقض فيها شيئاً، جلست. فقام رجل من أصحابه فقال: يا رسول الله إن لم يكن لك بها حاجة فزوجنيها. فقال «هل عندك من شيء؟؛ فقال: لا. والله يا رسول الله فقال رسول الله ــ صلى الله عليه وسلم ــ «انظر ولو خاتماً من حديد. . . أ ــ هــ مختصراً .

(٦) في (ش) (العشرة).

ومن سمى (1) مهراً عشرة أو زاد فعلبه المسعى إن دخل بها، لأنها أوفته أحد العوضين (فيحب علبه (۲) العوص الآخر (۳)) (1) و (۳) كذلك إن مات عنها، لأن تم العقد بانتهانه، وإن طلقها (۵) قبل الدخول بها والخلوة (۱)، فلها (۲) نصف المسمى، لقوله ـ تعالى ـ: ﴿وَإِن طَلَقْتُنُوهُنَّ مِن قَبِّلِ أَن تَصَنُّوهُنَّ وَقَدْ فَرَضَعُد فَنَ وَيَلِ أَن تَصَنُّوهُنَّ وَقَدْ فَرَضَعُد فَنَ فَرَيْ وَقَدْ فَرَضَعُه فَنَ فَيْلِ أَن تَصَنُّوهُنَّ وَقَدْ فَرَضَعُه فَنَ فَيْلِ أَن تَصَنُّوهُنَّ وَقَدْ فَرَضَعُه فَنَ فَيْلُ أَن تَصَنُّوهُنَّ وَقَدْ فَرَضَعُه فَنَ فَيْلُ أَن تَصَنُّوهُنَّ وَقَدْ فَرَضَعُه فَنَ فَيْلُ أَن تَصَنُّوهُ وَقَدْ فَرَضَعُه فَلَه لَا لَه وَلِيهُ فَيْعَلَى مَا فَرَضَعُهُم وَقَدْ أَفْتَى بَنْضُحُهُم إِنَى بَعْضِ ﴾ (١٠) أي دخل في العضاء وهو المكان الحالي (۱۱)، (۱۱)، وفيه خلاف الشافعي (۱۳).

(١) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

(٢) يوجد فراغ بمقدار كلمة وظاهر السياق أنه ليس هناك نقص.

(٣) غير واصحة في (ت) بسبب الأرضة.

(٤) ما بين القوسين الكبيرين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة يحتاجها السياق.

(ه) ن (ل ۷ه ب) ت.

(٦) في (ت) زيادة (وقد سمى لها مهراً).

(٧) ن (ل ٦٩ أ) ش.

(A) من الآية ٢٣٧، سورة البقرة.

(٩) في (ت) (المهر).

(١٠) من الآية ٢١، سورة النساه.

(١١) انظر: المعردات في غريب القرآن للراغب الأصفهاني ص ٣٨٢.

(١٢) انظر: المبسوط حرَّه ص ٦٣، ٦٤.

(١٣) انظر: المهذب ج٢ ص ٥٧، وهو قوله الجديد. أما في القديم فإنها تقرر المهر.

(١٤) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٥١.

(١٥) زيادة من (ش)

(١٦) في (ت، ش) (فيمن).

(١٧) في (ت) (فيها).

(١٨) أخرجه الترمذي والنسائي وأبو داود عن عبد الله مسعود .. رضي الله عنه ..: لفظ الترمذي (ج٣ ص ٤٤٢ ، ٤٤١ الحديث ١١٤٥): اأبه سئل عن رجل تزوج امرأة =

وإن (١), (١) طلقها قبل الدخول (٣), (٤) ولم يسم لها مهراً، فلها المتعة لقوله _ تحالى -: ﴿ لَا جُنَاحَ عَلَيْكُورُ إِنْ طَلَقْتُمُ النِسَاءَ مَا لَمْ مَسُوهُنَّ أَوْ تَغْرِضُوا لَهُنَّ فَرِيضَةً وَمَيِّعُوهُنَّ عَلَى الْمُوسِعِ قَدَرُمُ وَعَلَى الْمُقْتِرِ فَدَرُمُ ﴾ (٥).

والمتعة ثلاثة أثواب (درع وخمار وملحفة)(١) من كسوة مثلها على قدر فقر الرجل ويساره، لأنه(٢) أقل ما تلبسه المرأة عند الخروج.

٢٧٦ (وإن)(^) تزوج المسلم(١) على خمر أو خنزير فالنكاح جائز ولها مهر

ولم يغرض لها صداقاً، ولم يدخل بها حتى مات. فقال ابن مسعود: لها مثل صداق نسائها. لا وكس ولا شطط، وعليها العدة ولها الميراث، فقام معفل بن سنان الأشجعي فقال: قضى رسول الله في بروع بنت واشق، امرأة منا، مثل الذي قضيت، فغرح بها ابن مسعوده. قال الترمذي: حديث ابن مسعود حديث حسن صحيح، وقد روي عنه من غير وجه والعمل على هذا عند بعض أهل العلم من أصحاب النبي - صلى الله عليه وسلم - وغيرهم، وبه يقول الثوري وأحمد وإسحاق، لفط أبي داود (ج٢ ص ٢٣٧، ٢٣٨ الحديث ٢١١٦) جاء فيه: ١٠. قال فإني أقول فيها: إن لها صداقاً كصداق نسائها لا وكس ولا شطط وإن لها الميراث وعليها العدة... فقام ناس من أشجع فيهم الجراح وأبو سنان فقالوا: يا ابن مسعود، نحن نشهد أن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - قضاها فينا في بروع بنت واشق... عمختصراً.

وأخرجه النسائي بعدة روابات منها (ج١ ص ١٢١ ـ ١٢٣) عن عبد الله [ابن مسعود] أنه أنى في امرأة تزوجها رجل فمات عنها ولم يفرض لها صداقاً ولم يدخل بها، فاختلفوا إليه قريباً من شهر لا يفتيهم، ثم قال أرى لها صداق نسائها، لا وكس ولا شطط، ولها الميراث وعليها العدة، فشهد معقل بن سنان الأشجعي أن وصول الله عليه وسلم _ قضى في بروع بنت واشق بمثل ما قضيت.

- (١) تكررت في (ص) سهراً من الناسخ ُفقد كُتبها في آخر صفحة وأول أخرى.
 - (٢) ن (ل ٦١ ب) ص.
 - (٣) في (ت) زيادة (والخلوة)
 - (٤) في (ش) زيادة (بها).
 - (٥) من الآية ٢٣٧، سورة اليقرة،
 - (٦) ما بين القوسين زيادة من (ص).
 - (٧) في (ش) (لأنها).
 - (٨) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش).
 - (٩) في هامش (ص) زيادة (مسلمة).

مثلها، لأن الخمر والخنزير ليس(١) بمال في حق المسلم.

وإن تزوجها ولم يسم لها مهراً ثم تراضيا على تسميته [فهو](٢) لها إن دخل بها أو مات عنها.

وإن(٣) طلقها(١) قبل الدخول فلها المتعة.

إلا إلى وإن زادها (١٠) في المهر بعد العقد لزمته الزيادة وتسقط (٢٧٧ قبل الدخول (٨) وقال أبو يوسف _ (رحمه الله) (١٠) _ لا تسقط الزيادة بالطلاق قبل الدخول (١٠) وقد قبل الدحول بل تنتصف. ولا نجب المتعة فيما إذا طلقها قبل الدخول (١٠) وقد فرض لها بعد العقد ولم يسم لها في العقد شبئاً ، بل يجب (١١) نصف المعروض ، لإطلاق قوله _ تعالى _: ﴿ فَيْعَبْثُ مَا فَرَخْتُم وَ الله (١٢) مطلقاً (١٢) ولأبي حنيفة ومحمد (١٤) _ (رحمهما الله) (١٥) _ أنه ينصرف إلى الفرض المعتاد، وهو عند العقد، وإن حطت عنه من مهرها صح الحط، لأنه حقها (وملكها) (١٦).

⁽١) في (ش) (ليسا) وهي الأصوب.

⁽٢) في جميع النسخ (فهي) وهو خطأ، وما أثبتناه هو الصحيح لأن الضمير يعود على مذكر.

⁽٣) ن (ل ٦٩ ب) ش.

⁽٤) فير واضحة بن (ت) بسبب الأرضة.

⁽٥) في (ش) (زاد لها).

⁽١) نُ (ل ٨٥١) ت.

⁽٧) كدا في (ت، ش) وفي (ص) (سقط) وهو خطأ لأنه مؤنث.

⁽٨) انظر: بدائع المناثع ج٢ ص ٢٩٨.

 ⁽٩) زيادة من (ش).

⁽۱۰) في (ش) زيادة (بها).

⁽١١) في (ت) (تجب).

⁽١٢) من الآية ٢٣٧، سورة النقرة.

⁽۱۳) سقطت من (ش).

⁽١٤) انظر: بدائع الصنائع ج٢ ص ٢٩٨، ٢٩٩.

⁽١٥) زيادة من (ش).

⁽١٦) ما بين القوسين سقط من (ش).

۲۷۸ وإذا خلا الزوج بامرأته وليس هناك مانع من الوطء ثم طلقها (قمل الدخول بها^(۱)) فلها كمال (مهرها، فإن)^(۲) كان أحدهما مريضاً أو صائماً في (أو كانت حائضاً) (أو نفساء) (أو نفساء) في في بخلوة صحيحة لوجود المانع حقيقة أو شرعاً.

[۲۷۹ و إذا خلا المجبوب بامرأته فلها كمال المهر، عند أبي حنيفة " (حمه الله) (^) وعندهما (^) لا يجب (^) لأن المانع موحود (^) ولأبي حنيفة و (حمه الله) (^) ... أن الواجب عليها (^) التسليم بأقصى إمكانها، وقد وجد، وهذا العذر (١١) لا يتصور زواله (٢١) بخلاف المرض والصوم والإحرام، لأن التسليم (١١) بأقصى من ذلك ممكن بأن تسلم بفسها (٢١) بلا عذر.

⁽١) في هامش (ش) زيادة (يجب العدة) بخط يختلف.

⁽٢) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة يكمل بها الحكم.

⁽٣) ما بين القوسين يماثنه في (ش) (المهر، وإن).

⁽٤) ن (ل ٢٢ أ) ص.

⁽٥) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽٦) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لكونها من مواتع الجماع.

⁽Y) انظر: المبسوط ج٥ ص ١٠٤، ١٠٤.

⁽٨) زيادة من (ش).

 ⁽٩) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (تجب) وهو خطأ لأن الضمير يعود إلى مذكر وهو المهر.

⁽۱۰) في (ت، ش) زيادة (حقيقة).

⁽١١) غير واضحة في (ت) سبب الأرضة.

⁽۱۲) ن (ل ۷۰ أ) ش.

⁽١٣) زيادة من (ش) وهي زيادة توصيحية مهمة.

٢٨٠ وتستحب المتعة (لكل مطلقة)(١) لقوله _ تعالى _: ﴿ مَتَنَمّا بِالْمَعُونِ اللهُ عَلَى الْمُعُونِ اللهُ وَمَنَمًا بِالْمَعُونِ اللهُ عَلَى الْمُعْيِيْنِ (٢)(١) (ودفعاً لوحشة)(١) الفراق، إلا التي طلقها قمل الدخول(١) (وقد سمي)(١) لها مهراً، لأن نصف مهرها لها لدفع (وحشتها بسبب الفراق)(٥) (لأنه لم)(١) يستوف منها شيئاً.

⁽١) ما بين القوسين غير واصح في (ت) بسبب الأرضة.

⁽٢) كلمة ﴿ ٱلنَّهُ تِينِينَ ﴾ كتبت في (ص، ش) (المتقين) وهو خطأ.

⁽٣) من الآية ٢٣٦، سورة البقرة.

⁽٤) في (ش) زيادة (بها).

⁽٥) ما ببن القوسين يماثله في (ت، ش) (وحشة الفراق).

فيصيل

(إذا زوج الرجل بنته (۱) على أن يزوجه (۱) الزوج أحته أو بنته (۱) فيكون أحد البضعين (۱) عوضاً عن الآخر فالعقدان جائزان، لأن عدم المهر لا يخل بالعقد، ولكل واحدة (۱۰) (۱) مهر مثلها، لأنه لم تقع التسمية للمرأة بمال عند العقد وهو نكاح الشغار (۷).

۲۸۲ (وإن)^(۸) (تزوج حر)^(۱)

⁽١) في (ت، ش) (ابته).

⁽۲) في (ش) (يزرج).

⁽٣) في (ش) (ابنته).

⁽٤) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (العقدين) وهو تصحيف.

⁽٥) في (ش) (واحد).

⁽٦) في (ت، ش) زيادة (منهما).

⁽٧) شغر كمنع: شغر الكلب: رفع إحدى بجليه، وشغرت الأرض من باب كنب خلت من الناس، والشغار بالكسر من نكاح الجاهلية وهو أن يزوج الرجل حريمته على أن يزوجه المزوح حريمة له أخرى، ويكون صداق كل واحدة بصع الأخرى، وسمي شغاراً لارتفاع المهر بينهما، انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٢ ص ٤٨٦. تاج العروس ج٣ ص ٣٠٣. وتكاح الشغار منهى عنه، فقد أخرج البخاري في رواية ومسلم في عدة روايات عن ابن عمر _ رضي الله عنهما _ أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ نهى عن الشغار"، هذا لفظ السخاري، وفي لفظ لمسلم قال: «لا شغار في الإسلام». وأخرجه مسلم أيضاً بلفظ يقارب لفظ البخاري: عن أبي هريرة وعن جابر بن عبد الله _ رضي الله عنهما _. انظر الحديث: صحيح السخاري مع الفتح ج٩ ص ١٦٢ الحديث ١٤١٥، ح١٢ ص الحديث: صحيح السخاري مع الفتح ج٩ ص ١٢٢ الحديث ١٤١٥ (٥٠ _ ٢٠)، الحديث ١٤١٠)، والحديث ١٤١٧)، والحديث ١٤١٧).

⁽A) ما بين القوسين زيادة من (ث) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٩) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.

امرأة على خدمته (۱) سنة، أو على تعليم القرآن (۲) فلها مهر مثلها، لأنه لا يصلح خدمته مهرآ لها، لأن العقد اقتضى أن تكون المرأة خادمة لا مخدومة. وإن تزوج عبد حرة (بإذن مولاه) (۲) على خدمتها سنة يجوز، لأنه في المحقيقة يخدم المولى معنى لمّا خدمها بإذبه.

(١) فيه لبس ولو زدنا هنا كلمة (لها) لزال اللبس.

⁽٢) وفيه نظر فقد زوج النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ المرأة الواهبة نفسها له على رجل بما معه من القرآن. وهو حديث صحيح أخرجه البخاري ومسلم عن سهل بن سعد وقد أوردنا روايتين لهما بهامش الفقرة ٢٧٤.

 ⁽٣) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة لأنها وصف يراعي في الحكم.

فصل

(۱) ن (ل ۲۲ ب) ص.

⁽٢) انظر: المبسوط ج٤ ص ٢١٩، ٢٢٠.

⁽٣) الواو سقطت من (ش).

⁽۱) ن (ل ۷۰ ب) ش.

⁽٥) سقطت من (ت).

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فالأولى).

فصل

٢٨٤ ولا يجوز نكاح العبد والأمة إلا بإذن مولاهما، لأنه مالك لهما، وإذا تزوج العبد بإذن مولاه فالمهر دين في رقته (١) تباع (٢) فيه، لأنه دين ظاهر في حق المولى واجب على (العبد فتعلق برقبته كسائر) (١) (ديون تجارته) (٤). (وإذا زوج المولى (١)، (١) أمته) (١) فليس عليه أن يؤيها ببت الزوج ولكنها تخدم المولى ويقال للزوج متى ظفرت بها وطئتها، لأن حق المولى أقوى بدليل أنه يدخل فيه ملك المتعة نبعاً.

المثل وإذا تزوجها على ألف (٧) على أن لا يخرجها من البلد، أو على أن لا يتزوج عليها، فإن وفي بالشرط فلها المسمى، وإذا لم يف بالشرط فلها مهر المثل (٨)، لأنها لم ترض بنقصان مهر المثل، إلا بذلك الشرط المقيد في حقها، وإن تزوجها على حيوان غير موصوف (٩) (فلها مهر مثلها) (١١).

(وإن تزوجها)(١١) على فرس أو على(١٢) حمار صحت التسمية ويجب

⁽١) في (ت) (دمته).

⁽٢) في (ت) (يناع العبد).

⁽٣) ما بين القوسين غير واضح في (ت) بسبب الأرضة.

⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (الديون للتجارة).

⁽٥) زيادة من (ت، ش) يحتاجها السياق.

⁽٦) ن (ل ٩٥ ا) ت.

⁽٧) في (ش) زيادة (درهم).

⁽A) في (ش) (مثلها).

⁽٩) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (موصوفة) وهو خطأ.

⁽١٠) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لا بد منها لحاجة السياق إليها إذ هي الحكم المطلوب.

⁽١١) هُوَ كَذَا فَيْ (ش) وفي (ص) (فإن تروج) وفي (ت) (بأن تتزوج).

⁽١٢) سقطت من (ش).

الوسط منه، والزوج مخير إن شاء أعطاها القيمة (١) وإن شاء أعطاها ذلك (٢)، لأن الوسط أعدل، ولا تؤدي (٢)، (٤) هذه الجهالة إلى المنازعة المانعة من التسليم والتسلم في النكاح، لأنه يسامح فيه (٥) عادة، بخلاف البيع حيث لا يجوز (١) هذا الوجه، لأنه تضايق (٧) فيه عادة.

۲۸۶ ولو تزوجها على ثوب ولم يزد عليه يجب (١) مهر المثل (١)، لأن الثوب أجماس شتى فصار كأنه تزوجها على حيوان (١٠) ولم يزد على ذلك يجب مهر المثل كذا (١١) هذا.

ونكاح المتعة (۱۲) وشرط التوقيت يبطل النكاح ، لحديث $(aa_7)^{(17)}$ وشرط التوقيت يبطل النكاح ، لحديث $(aa_7)^{(17)}$ الله عليه ورضي الله عنه) = : «متعتان كانتا على عهد رسول الله = $(aa_7)^{(17)}$ انهي عنهما (وأعاقب) $(aa_7)^{(17)}$ عليهما ولو تقدمت فيهما $(aa_7)^{(17)}$ لرحمت متعة النساء ومتعة الحج» $(aa_7)^{(17)}$.

⁽١) في (ش) (التسبة).

⁽٢) في (ش) (القيمة).

⁽٣) ني (ش) (يؤدي).

⁽٤) في (ت) (إلى) مشطوب عليها ولا داعي لها.

⁽۵) ن (ل ۷۱ أ) ش.

⁽٦) في (ت) زيادة (على).

⁽٧) في (ت) (يضابق).

⁽٨) في (ش) زيادة (عليه),

⁽٩) في (ش) (مثلها).

⁽۱۹) د (ل ۱۴ أ) ص.

⁽۱۱) في (ش) (فكذا).

⁽١٢) في (ش) زيادة (باطل).

⁽١٣) ما بين القوسين غير واضع في (ت) بسبب الأرضة.

⁽١٤) سنق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش الفقرة ٤٣.

⁽۱۵) زیادة من (ت، ش).

⁽١٦)ن (ل ٥٩ ب) ت.

⁽١٧) أقرب الروايات إلى هذا النص ما رواه مالك في الموطأ قعن ابن شهاب، عن عروة بن الزبير: أن خولة بنت حكيم دخلت على عمر بن الحطاب، فقالت: إن ربيعة بن أمية استمتع بامرأة، فحملت مه، فخرج عمر بن الحطاب فزعاً يجر ≖

(وإذا تزوج)⁽¹⁾ العبد والأمة بغير إذن المولى فالعقد^(۲) موقوق لقصور ولايتهما فإن أجازه^(۲) جاز، وإن رده بطل، وكذلك لو زوج رجل⁽¹⁾ رجلاً بغير رضاه أو امرأة بغير رضاها، لأن الأهلية والمحلية وركن التصرف، والفائدة قد وجدت إلا أن الرضى غير موجود فيتعقد ولا ينفذ.

وإذا أذنت المرأة للرجل (٧) أن يزرجها من نفسه، فعقد بحضرة شاهدين جاز. وإذا ضمن الولي المهر صح ضمانه، لأنه سفير (٨) (ومعبر)(٩)، وللمرأة الخيار في مطالبة زوجها أو وليها، لأنه كفيل وأصيل.

رداءه، فقال: هذه المتعة ولو كنت تقدمت فيها لرجمت، موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ٣٦٩ رقم الحديث ١١٤١.

⁽١) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (تزويح) وما أثبتناه أولى.

⁽٢) زيادة من (ش) يحتاجها.

⁽٣) في (ش) (أجاز المولي).

⁽٤) في (ش) (الرجل).

⁽٥) في (ت، ش) (من نفسه).

⁽٦) ما بين القوسين يماثله في (ش) (العقد في باب النكاح) وفي (ت) االنكاح).

⁽٧) في (ش) (لرجل).

 ⁽A) سفير كأمير: وهو الرسول المصلح بين القوم، يقال سفرت بين القوم أسفر سفارة إذا سعيت بينهم في الإصلاح. انظر: النهاية في غريب المحديث والأثر ج٢ ص ٣٧٣. تاج العروس ج٣ ص ٢٧٠.

⁽٩) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة.

(فصل في النكاح الفاسد)(١)

(٧) ن (ل ٦٣ ب) ص.

(٨) في (ت) كتب الناسخ ما أثبتناه ثم كأنه بعد ذلك عدلها إلى (كذي).

(٩) غير واضحة في (ت) بسبب الأرضة.

(۱۰) في (ش) (مثلها).

(١١) ما بين القوسين غير واضع في (ت) بسبب الأرضة.

(۱۲) ن (ل ۲۰ أ) ت.

(۱۳)زيادة من (ش).

(١٤) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽١) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

⁽۲) ن (ل ۷۱ ب) ش.

⁽٣) زيادة من (ش).

⁽٤) قوله _ تعالى _: ﴿ لَهُنَّ فَرِيضَةً ﴾ لم يثبت في (ش) .

⁽٥) من الآية، ٢٣٧ سورة البقرة.

⁽٦) غير واضع في (ت) بسبب الأرضة

والنسب مما يثبت بأدنى شبهة (١)، لما فيه من إحياء الولد، وتجب العدة (٢) صيانة للنسب عن الاشتباه.

(٢٩٠ ومهر مثلها يعتبر بأخراتها وعماتها وبنات عمها، ولا يعتبر بأمها وخالاتها (٣) لقول ابن مسعود (١٠ ــ رضي الله عنه ــ الها مهر مثل نسائها» (٥) وإنما يضاف (١٠) إلى أقارب الأب، لأن السبب إليهم ولا تنسب (٢) إلى أقارب الأم.

ويعتبر في مهر المثل أن تتساوى المرأتان (^) في السن والجمال والمال والعقل والعقل والدين والبلد والعصر، لأن المهر يتفاوت بتفاوت هذه الأشياء، والحديث أوجب لها مهر مثل نسائها.

⁽١) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (الشمهة).

⁽٢) في (ش) زيادة (عليها).

⁽٣) في هامش (ت) زيادة (إذا لم يكن من قبيلتها).

⁽٤) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٥١.

⁽٥) صبق تخريجه بهامش الفقرة ٢٧٥.

⁽٦) في (ش) (تضاف).

⁽٧) في (ت) (ينسب).

⁽A) ن (ل ۱۷۲) ش.

فسل

[٢٩١] ويجوز ترويح الأمة مسلمة كانت أو كتابية، لقوله _ تعالى _ . ﴿ وَمَن لَمُ يَسْتَطِعٌ مِنكُمْ طُولًا أَن يَسْكِحُ الْمُعْصَنَتِ الْمُؤْمِنَاتِ فَيِس مَا مَلَكُتْ أَيْمَاكُمْ مِن فَا مَلَكُتْ أَيْمَاكُمْ أَلْمُومِنَاتِ فَي اللّهُ مَا مَلَكُتْ أَيْمَاكُمْ أَلَّهُ وَلَا يَجوز تزويج الله على الحرة، ويجوز تزويج الحرة ملكت أيّمنكُمُ القوله _ عليه السلام: لا تنكح (١) الأمة على الحرة الامن وتنكع عليه الأمة.

 ⁽١) قوله - تعالى: ﴿ يُن نَنْ اللَّهُ عَلَمُ ٱلْمُؤْمِنَانَ ﴾ لم يثبت في (ص، ت).

⁽٢) من الآية ٢٥، سورة النساء.

⁽٣) في (ش) زيادة لفظ الجلالة (الله).

⁽٤) من الآية ٣٠ سورة النساء.

⁽٥) في (ش) (على الأمة).

⁽٦) ن (ل ١٤١) ص.

⁽۷) ن (ل ٦٠ ب) ت.

⁽٨) من حديث رواه الدارقطني عن عائشة _ رضي الله عنها قالت: قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم _: قطلاق العبد تطليقتان، ولا تحل له حتى تنكح زوجاً، وقروه الأمة حيضتان، ولا تتزوج الأمة على الحرة». رقي منده قمظاهر بن أسلم قال فيه أبو الطيب العظيم آبادي: قومظاهر بن أسلم ضعفه أبو عاصم النبيل والنسائي، وقال العقيلي: هو منكر الحديث وكذا ضعفه آخرون...» ـ سنن الدارقطني وبهامشه التعليق المغني لأبي الطيب العظيم آبادي (ج ٤ ص ٣٩). وأخرج الببهتي في سننه عن الحسن قال: نهى رسول الله _ صلى الله عليه وسلم أن تنكح الأمة على الحرة». وأخرج عبد الرزاق في مصنفه والببهتي في سننه عن جابر بن عبد الله _ رضي الله عنه _ قال: لا تنكح الأمة على الحرة وتنكح الحرة على الأمة». وزاد في رواية البيهقي: قومن وجد صداق حرة فلا ينكحن أمة أبداً». وفي مصنف عبد الرزاق قيغول؛ بدلاً من قال». وعلى البيهقي على هذا =

﴿ ٢٩٢ وللحر أن يتزوج أربعاً من الحرائر والإماء، لقوله .. تعالى ..: ﴿ مَثْنَى وَدُلَكُ وَدُلَعٌ ﴾ (١) وليس (١) له أن يتزوج بأكثر من الأربع من (١) الحرائر والإماء، لقوله .. تعالى ..: ﴿ وَدُلِعٌ ﴾ (١) ولو زاد لصار خمساً، ولم يدخل تحت التحليل (١). ولا يجوز للعبد أن يتزوج أكثر من اثنتين، لأن ملكه على النصف من ملك المحر، فإن طلق الحر إحدى الأربع طلاقاً بائناً لم يجز له أن يتزوج برابعة (١) حتى تنقضي عدتها، كما في نكاح الأخت في عدة الأخت إذ الحمع بين الخمس حرام كما في الأختين،

الأثر بقوله: اهدا إسناد صحيحه. انظر: مصنف حدد الرزاق ج٧ ص ٢٦٥
 الحديث ١٣٠٨٩. سنن البيهقي ج٧ ص ١٧٥.

⁽١) من الآية الثالثة سورة النساء.

⁽٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة فرق السطر وبالهامش.

⁽٣) سقطت من صلب (ش) ملحقة تحت السطر.

⁽٤) في (ش) زيادة (بأكثر).

⁽٥) ئي (ت، ش) (رابعة).

⁽٦) ن (ل ٧٧ ب) ش.

⁽٧) هي بريرة بنت صفوان مولاة أم المؤمنين عائشة _ رضي الله عنها _ وكانت مولاة لبعض بني هلال، وقيل كانت مولاة لأبي أحمد بن جحش، وقيل كانت مولاة أناس من الأنصار فكاتبوها ثم باعوها لعائشة فأعتقتها وكان اسم زوجها معيئاً وكانت مولى، وعاشت _ رضي الله عنها _ حتى أدركت عبد الملك بن مروان قبل أن يلي الإمارة، انظر ترجمتها. أسد الغابة ج٥ ص ٥٠٤، ١٤٠٠ تهذب الأسماء واللغات ج٢ ص ٣٣٣.

⁽۸) زیادة من (ش).

⁽٩) في (ت) (عثقت).

⁽١٠) أقرب النصوص إلى لفظ المصنف ما أخرجه الدارقطي في روايتين (ج٣ ص ٢٩٠) عن عائشة - رضي الله عنها -.

الرواية الأولى: بلفظ «أنَّ رسول الله - صلى الله عليه وسلم - قال لبريرة «اذهبي فقد عنق معك بضعك».

(وإن)(١) تزوجت أمة بعير إذن مولاها ثم عتقت (٢) فالنكاح جاتر، لأن الماسح حق المولى وقد زال؛ فأما النكاح صحيح لصدور ركبه من الأهل في المحل، ولا خيار لها، لأن النكاح (نفذ على)(٢) المحل بعد العتق.

الرواية الثانية: بلفظ: «قالت: كان زوج بريرة مملوكاً، فقال لها رسول الله على الله عليه وسلم ـ لما عتقت: اختاري». وحديث بريرة من الأحاديث الصحيحة وقد روي من طرق كثيرة وألفاظ متقاربة: فقد أخرج البخاري ومسلم روايات كثيرة عن عائشة ـ رضي الله عنها.

لفظ الرواية الأولى للبخاري: اقالت: كانت في بويرة ثلاث سنن: عنقت فخيرت...١.

لغظ الرواية الثانية: ٤. . . حدثنا آدم حدثنا شعبة وزادة فخيرت من زوجها . صحيح البخاري مع الفتح ج٩ ص ١٣٨٤ الحديث ٩٢٨٤ . ص ٤١٠ الحديث ٩٢٨٤.

لفظ الرواية الأولى لمسلم: «كان في بريرة ثلاث سنن: خيرت على زوجها حين عنفت . . . ».

الرواية الثانية جاء فيها أقرب وكان زوجها عبداً فخيرها رسول الله - صلى الله عليه وسلم - فاختارت نفسها، ولو كان حراً لم يخيرها»، صحيح مسلم ح٢ ص ١١٤٣، 1١٤٤ الحديث ١٥٠٤ (٩٠٤).

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن).

⁽٢) ني (ش) (أعتقت).

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (نفد في).

فصل(۱)

٢٩٤ (وإذا)(٢) تزوج (٣) امرأتين في (عقد واحد)(٤) [وإحداهما](٥) لا يحل له(١) نكاحها جاز (٧) نكاح التي حل (٨) نكاحها وبطل نكاح الأخرى، لأن المابع في إحديهما⁽¹⁾.

(١) سقطت من (ش)

⁽٢) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش).

⁽٣) ني (ت) زيادة (الرجل)

⁽٤) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عقدة واحدة).

⁽٥) كتبت في جميع النسخ (وإحديهما) لأن الواو استثناف ويكون ما بعدها مبتدأ.

⁽٦) زيادة من (ش) يحتاجها السياق.

⁽٧) في (ت، ش) (صح).

⁽٨) في (ش) (يحل).

⁽٩) في (ش) (إحداهما) وهو خطأ.

فسصسل

(٢٩٥ وإذا كان (بالزوجة عيب فلا خبار) (١) للزوج عدنا (٢) ، وقال الشافعي (٤) _ (رحمه الله) (٥) _ له الخيار في العيوب الحمسة: الجنون و لجذام والبرص (٢) (والقرن (١) والرتق (٨) (٩) ، لأمها مانعة من الوطء، حقيقة أو طبعاً ، فصار (١٠٠ كالجب (١١١ والعنة (٢١) في الزوج، ولأصحابنا _ (رحمهم الله) (١٠٠ أن في الفسخ إضرار بها، فلا يجوز وحق الزوج يصير مقضياً بامرأة أخرى، وبها عبد زوال المرض، ولا كذلك المرأة، لأنه لا يمكنها النزوج بآخر (١٥) ،

⁽١) ما بين القوصين غير واصح في (ت) بسب الأرضة.

⁽٢) زيادة من (ش) رهي زيادة مهمة يحتجها المقم.

⁽٣) انظر: المبسوط ج٥ ص ٩٥.

⁽٤) انظر: الأم ج٥ ص ٥٥.

⁽۵) زیادة من (ش),

⁽٦) ن (ل ٦٤ ب) ص.

 ⁽٧) هو نتوء في فرج المرأة كالسن يمنع الوطء. والقرناء من النساء التي في فرجها
مانع يمنع سلوك الذكر فيه إما غدة غليظة أو لحمة مرتقة، أو عظم. انظر: النهاية
في غريب الحديث والأثرج٤ ص ٥٤، تاج العروس ج٩ ص ٣١٠.

 ⁽A) الرتق بالتحريك ضد الفتق. وفرح أرتق: ملتزق. وهو التصاق ختانها، المرأة الرتقاء التي لا خرق لها إلا المبال حاصة، أو هي المرأة المنضمة الفرج، انظر: لسان العرب ج٣ ص ١٥٧٨. تاح العروس ج٢ ص ٣٥٤.

⁽٩) ما بين القوسين في (ت، ش) تقديم وتأخير.

⁽۱۰) في (ش) (نصارت).

⁽١١) التجب: القطع، والمجبوب هو المستأصل الخصية، وهو أيضاً مقطوع الدكر. انظر: تاج العروس ج١ ص ١٧١.

⁽١٢) عنين كسكين من لا يأتي النساء عجزاً أو لا يريدهنّ. انظر: المرجع السابق ج٩ ص ٢٨١.

⁽١٣) زيادة من (ش).

⁽١٤) في (ش) (بزوج آخر).

وإذا كان بالزوج جنون أو جذام أو برص فلا خيار لها (عند أبي حينفة وأبي يوسم (1) $^{(1)}$ (رحمه الله) وعند محمد (1) $^{(1)}$ (رحمه الله) الخيار كالعنة (1) ولنا أن هذه الأشياء لا تعنع (1) التحصين بالوطء .

فإن (٧) كان عنيناً أجله الحاكم حولاً، فإن وصل إليها، وإلا فرق الفاضي بينهما لحديث عمر (^) _ (رضي الله عنه) (٩) _: «العنين يؤجل سنة» (١٠) وإنما يفرق بينهما، إن (١١) طلبت المرأة ذلك.

(٥) في (ش) زيادة (والحب).

 (٦) كذا في نسخة النافع بهامش المستصفى (ل ١٣٢ أ) وهو الأولى للمجانسة وفي جميع النسخ المعتمدة (يمنع).

(٧) في (ت، ش) (وإن) وهذا أفضل، لأنه استثناف حكم جديد.

(A) سبق ترجمته _ رضي الله عنه _ بهامش الفقرة ٤٣.

(٩) زيادة من (ش).

(١٠) أخرج عبد الرزاق في مصنفه في روايتين (ج١ ص ٣٥٣ رقم الحديث ١٠٧٢٠):

الرواية الأولى: عن معمر، عن الزهري، عن ابن المسيب، قال: قضى عمر بن الخطاب في الذي لا يستطيع النساء أن يؤجل سنة، قال معمر: وبلغني أن يؤجل سنة من يوم ترفع أمرها.

الرواية الثانية: عن يحيى بن سعيد، عن ابن المسبب، أن عمر جعل للعنين سة. وأعطاها صداقها وافياً. وأخرج الدارقطني عن سعيد بن المسبب، عن عمر، قال: يؤجل العنين سنة. وفي سنده اأبي طلحة محمد بن محمد بن عبد الكريم الفزاري! قال فيه: أبو الطيب العظيم آبادي: ضعفه الدارقطني وقال تكلموا فيه، ووثقه البرقاني كذا في الميزان. سنن الدارقطني ومهامشه التعليق المغني لأبي الطيب العظيم آبادي ج٣ ص ٥٠٥. وأخرح البيهقي (ج٧ ص ٢٣٦) عن سعيد، بن المسبب، عن عمر بن الخطاب ـ رضي الله عمه ـ قال في العنين يؤجل سنة فإن قدر عليها وإلا عمر بن الخطاب ـ رضي الله عمه ـ قال في العنين يؤجل سنة فإن قدر عليها وإلا في بنهما، ولها المهر وعليها العدة.

(٢١) في (ش) (إذا),

⁽١) انظر: الميسوط ج٥ ص ٩٦، ٩٧،

⁽٢) ن (ل ۲۳ أ) ش.

⁽٣) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة.

⁽٤) سېق ترجمته.

[٢٩٦] والفرقة تطليقة بائنة، لأنه لما تعذر عليه الإمساك بالمعروب فعليه النسريح بالإحسان، (وإذا)(١) لم يفعل قام القاضي مقامه(١) ولها كمال المهر إذا خلا بها، لأن خلوة العنين صحيحة، إذا لا وقوف على حقيقة العنة، وإن كان مجبوباً فرق القاضي(١) بينهما في الحال إن طلست، لأن لا فائدة في الانتظار، والخصي يؤجل كما يؤجل العنين، لأن الخصي لا يمنع الجماع فهو عنين مما لم يقدر فيؤجل (١).

⁽١) ما بين القرسين يماثله في (ت، ش) (فإذا).

⁽٢) في هامش (ش) زيادة (دفعاً للظلم).

⁽٣) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة، لأن التفريق في الزواج يكون للقاضي.

⁽٤) سقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.

فصل

 $\begin{bmatrix}
 \sqrt{4V} \\
 (وإذا)^{(1)}$ أسلمت المرأة وزوجها كافر، عرض عليه الإسلام، فإن أسلم فهي امرأته، وإن أبى فرق (1) بينهما لأن الإسلام طاعة (1) فلا يصلح سبباً للفرقة، وإنما المفرق إباؤه، فإن فرق بالإباء فهو طلاق، عند أبي حنيفة ومحمد (2) _ (رحمهما الله) (0) _ وعند أبي يوسف (1) _ (رحمه الله) (0) _ فسخ . وإن (1) ارتد الزوج بطل (1) نكاح المرأة وهو فسخ عند أبي حنيفة وأبي يوسف (1) _ (رحمهما الله) (0) _ (وعند محمد (1) طلاق) (1) ، فعند محمد (1) كلاهما طلاق، لأنه رفع النكاح (من جهة الزوج) (1) وعند أبي يوسف (1) _ (رحمه الله) (0) _ كلاهما فسخ لتصورهما من المرأة، وعند أبي يوسف (1) _ (رحمه الله) (1) _ الردة فسخ والإباء طلاق عملاً بهما (10) .

۲۹۸ (وإذا)(۱۱) أسلم الزوج وتحته مجوسية عرض عليها الإسلام، فإن

⁽١) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي مهمة للاستثناف.

⁽٢) ن (ل ٢١ ب) ت.

⁽٣) في (ش) (تعمة).

⁽٤) انظر: المبسوط ج٥ ص ٤٦، ٤٧.

⁽٥) زيادة من (ش).

⁽٦) ن (ل ١٥٠) ص.

⁽٧) ن (ل ٧٣ ب) ش.

⁽A) ما بين القوسين يماثله في (ش) (طلاق عند محمد _ رحمه الله _).

⁽٩) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

⁽١٠) في (ش) زيادة (جميعاً).

⁽١١) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) للاستثناف.

أسلمت فهي امرأته، وإن أبت فرق القاضي بينهما، ولم تكن الفرقة طلاقاً لصدورها من المرأة، فإن كان دخل بها فلها المهر(١) (لأنه استوفى منها أحد العوضين فيجب عليه العوض الآخر، وإن ارتدت قبل الدخول سقط المهر)(١) (ولا)(٣) يحب لها(٤) شيء، لأنها استهلكت المبيع في النكاح قبل التسليم.

وإذا أسلمت المرأة في دار الحرب لم تقع الفرقة عليها(٥) حتى تحيض ثلاث حيض، فإذا حاضت ثلاث حيض بانت من زوجها، لأن انقضاه العدة شرط الفرقة، والطلاق سببها فوجب التفريق، وتعذر تحصيل السبب فأقيم الشرط مقامه كما في الحافر مع(١) الدافع(٧)، (٨).

٢٩٩ وإذا أسلم زوج الكتابية فهما على نكاحهما(٩)، لأن النكاح بينهما النداء يجوز فبقاؤه أولى.

وإذا خرج أحد الزوجين إلينا في دار الحرب مسلماً وقعت البينونة بينهما، لقوله _ تعالى _: ﴿ وَلَا نُنْسِكُوا بِعِمَيمِ ٱلكَوَافِ ﴾ (١١)(١١) فهموا من ذلك

⁽١) في هامش (ص) زيادة (وإن لم يدحل مها) وهو خطأ طاهر.

⁽٢) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فلا).

⁽٤) زيادة من (ش) وهي زيادة ترضيحية مهمة.

⁽ه) في (ش) (عليهما).

⁽٦) في (ت) (و).

⁽٧) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (الواقم) وهو تصحيف.

⁽٨) وصورة الحافر مع الدافع كما جاءت في كتاب «الهادي للبادي». ووهو أن من حفر البئر على قارعة الطريق بغير إذن الإمام ليس له ذلك، فإن وقع فيها إنسان تجب الدية على الحافر لأن البئر شرط الوقوع، فإن أوقعه فيها إنسان فلا تجب الدية على الحافر وإنما تجب على الموقوع، لأن سبب موته إيقاعه والبئر شرط والسبب أولى من الشرط، فإن لم يوجد السبب ينضاف الحكم إلى الشرط. كذلك في انقضاه العدة فيمن أسلمت في دار الحرب إذا لم يوجد الطلاق ينضاف التفريق إلى انقضاء العدة لأنه شرط التفريق. كتاب الهادي للمادي في كشف مشكلات النافع مخطوط ملحق بإحدى سمخ الفقه النافع (ل ١٩١١). تأليف/ أبو بكر محمد بن محمود.

⁽٩) د (ل ۲۲ آ) ت.

⁽١٠) ن (ل ٧٤ أ) ش. (١١) من الآية العاشرة سورة الممتحنة

اللاثي (١) يبقين في دار الحرب بمكة (٢)، (٣) وإن سبي أحدهما وقعت (١) البينونة بينهما بتباين الدارين، وإن سبيا معا وأخرجا معا لم تقع البينونة (٥)، لأن الرق لا يمنع النكاح فلا يرفع وإنما يبطل النكاح بتباين الدارين (١).

وإذا خرجت المرأة إلينا مهاجرة (جاز أن تتزوج ولا) عدة عليها عند أبي حنيفة (مرحمه الله) (٥) _ لقوله _ تعالى ... ﴿ يَتَأَيُّهُا الَّذِينَ مَامَنُوا إِدَا عَند أبي حنيفة (٨) _ (رحمه الله) على القوله _ تعالى ... ﴿ وَيَأَيُّهُا الَّذِينَ مَامَنُوا إِدَا بَا مَا أَمُومَكُمُ اللّهُ وَمِنكُمُ اللّهُ وَمُنكُمُ اللّهُ وَمِنكُمُ اللّهُ وَمِنكُمُ اللّهُ وَمُنكُمُ اللّهُ وَمُنا اللّهُ وَمُنا اللّهُ وَمُنا اللّهُ وَمُنا اللّهُ وَمُنا اللّهُ اللّهُ وَمُنا اللّهُ وَمُنا اللّهُ وَمُنا اللّهُ اللّهُ وَمُنا اللّهُ اللّهُ اللّهُ وَمُنا اللّهُ اللّهُ وَمُنا اللّهُ وَمُنا اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ وَمُنا اللّهُ اللّهُ اللّهُ وَمُنا اللّهُ الللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللللّهُ اللّهُ الللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ الللّهُ اللّهُ اللّهُ ا

(١) في (ش) (الواتي).

(٢) في (ش) (بملكة) رمو تصحيف.

(٣) انظر: جامع اليان للطبري ج٢٨ ص ٤٧، ٨٤.

(٤) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (وقم) وهو خطأ لأن الضمير يعود على مؤنث.

(٥) ن (ل ٦٥ ب) ص.

(٦) في هامش (ش) زيادة (ولم يوجد).

(٧) ما بين القوسين بماثله في (ش) (يجوز أن يتزوج بها فلا).

(A) انظر: المسوط جه ص ٥٧.

(٩) زيادة من (ش),

(۱۰)فی (ش) (فلا) وهو خطأ.

(١١)من الآية العاشرة سورة الممتحة.

(۱۲) أوطاس: واد بديار هوازان فيه كانت وقعة حنين للنبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ بهم. انظر: مراصد الإطلاع ج١ ص ١٣٢. تاج العروس ج٤ ص ٢٦٨.

(١٣) في (ش) (توطأ) وفي (ت) (تولي).

(١٤)حَبَلَتَ المرأة أي حمَّلتَ والجمع حبالي. سبق توضيع معناها بهامش العقرة ٣١.

(١٥) في (ش) (تضعن).

(١٦) كذًا في (ت) وهو الصحيح كما جاء في القواميس وفي (ص، ش) (الحيالي).

(١٧) ماقة حائل: إذا ضربها الفحل فلم تحمل، وهي التي لم تحمل سنة أو سنيس أو سنوات، وكذلك كل حائل، وجمعها حيالاً. انظر: تاج العروس ج٦ ص٧٩٧. الصحاح للجوهري ج٤ ص ١٦٧٩.

(١٨) أخرجه أبو داود والحاكم في المستدرك من حديث أبي سعيد الخدري _ رضي الله =

وإذا ارتد أحد الزوجين عن الإسلام وقعت البينونة يسهما "، لأنه لا دين له، فإن كان الزوج هو المرتد وقد دخل بها فلها " المهر"، وإن لم (١ يدخل مها فلها (نصف المهر) كالطلاق، لأن الفرقة منه، وإن كانت الردة من المرأة قبل الدخول بانت ولا مهر لها (١)، وإن كانت الردة منها بعد الدخول فلها كمال (١) المهر (١).

٣٠٢ ولا يجوز أن يتزوج المرتد مسلمة ولا كافرة ولا مرتدة، لأن المرتد

- (١) سقطت من (ت).
- (٢) في (ش) زيادة (كمال).
- (٣) في (ش) زيادة (ونفقة العدة).
 - (٤) في (ت) زيادة (يكن).
 - (٥) في (ت) (دخل).
- (٦) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (نصفه).
- (٧) في (ش) زيادة (ولا نفقة، لأن الفرقة جاءت من قبلها) وكلمة (جاءت) ملحقة بالهامش.
 - (٨) ن (ل ٢٢ س) ت.
- (٩) في (ش) زيادة (وإن لم يدخل بها فلا شيء لها، لأن الفرقة جاءت من قبلها) وهي
 زيادة فيها تكرار لا داعي له إذ سبق ذكره قبل سطرين.
 - (١٠) في (ش) زيادة (الصديق).
 - (١١) سبق ترجمته ـ رضى الله عنه ـ بهامش الفقرة ١٤٨.
 - (١٢) في (ت) (الأنكحة).
- (١٣) وهي حكاية حال وقعت في عهد أبي بكر الصديق ـ رضي الله عنه ـ وهو أمر مشهور ولم يثبت خلافه.

عنه م ورفعه: أنه في سبايا أوطاس: الا توطأ حامل حتى تضع، ولا غير ذات حمل حتى تحيض حيضة!. في رواية الحاكم بدون حرف الوارا في قوله اورفعه!. قال الحاكم: هذا حديث صحيح على شرط مسلم ولم يخرجاه. سنن أبي داود ج٢ ص ٢٤٨ الحديث ٢١٥٧. المستدرك للحاكم ج٢ ص ١٩٥٠.

لا دين له، لأن الدين الذي انتقل إليه لا يقرر عليه شرعاً(١) وكدلث المرتدة لا يتزوجها مسلم ولا كافر.

وإذا كان أحد (٢) الزوجين مسلماً فالولد على دينه (٢)، وكذلك إذا كان أحدهما (١) كتابياً والآخر محوسياً، فالولد كتابي، يجمل الولد تابعاً (١) لأفضلهما ديناً نظراً له.

وإذا تزوج الكافر ـ بغير شهود أو في عدة ـ كافرة وذلك في ديمهم جائز ثم أسلما أقرا عليه، لأنا^(١) عند كفرهما^(٧) أمرنا بتركهم وما يدينون. وإن تزوج المجوسي أمه أو ابنته ثم أسلما فرق بينهما لعدم المحلية.

⁽۱) جاء في المستصفى توضيح ذلك (ل ١٣٤ أ): ٥... وهذا لأن النكاح شرع للبقاء، والمرتد مستحق القتل، فلا يكون مشروعاً في حقه ما كان سبيله البقاء، لأن قتله بنفس الردة صار مستحقاً عليه، وإنما يمهل ثلاثة أيام ليتأمل فيما عرض له من الشبهة، ففيما وراء ذلك جعل كأنه لا حياة له، فلا يصح منه عقد النكاح، لأن اشتغاله بعقد المكاح يشغله عما هو لأجله حياته، وهو النامل......

⁽٢) سقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.

⁽٣) في هامش (ش) وبخط يختلف زبادة (وكذلك إن أسلم أحدهما وله ولد صغير صار ولده مسلماً بإسلامه).

⁽٤) في (ش) (أحد الزرجين).

⁽٥) ن (ل ٢٦١) ص

⁽٦) في (ش) (لأن).

⁽٧) في (ت، ش) (كفرهم).

فصل

القسم وإذا كان لرجل (١) امرأتان حرتان فعليه أن يعدل بينهما في القسم بكران (٢) كانتا أو ثيبان (٦) أو إحداهما (٤) بكر (٥) والأخرى ثيب (٦) جديدة أو قديمة ، لقوله - تعالى -: ﴿إِنَّ اللَّهَ يَأْمُرُ بِالْعَدَلِ وَٱلْإِحْسَنِينَ (٢) (٨) وكان النبي - (صلى الله عليه وسلم) (٩) - يعدل (١١) بين نسائه (١١) ثم يقول: «اللهم هذا قسمي فيما أملك فلا تؤاخذني فيما تملك ولا أملك (٢١).

(١) في (ش) (للرجل).

(٣) في (ت، ش) (ثيبين).

(٥) في (ش) (يكرأ).

(١١) في (ش) زيادة (في القسم).

 ⁽۲) في (ت، ش) (بكرين)، ويجوز الرفع، لأنها مبتدأ وما بعدها خبر، والنصب أولى
 على اعتبار أنها خبر مقدم لكانتا المتأخرة.

⁽٤) كذا في (ت) وهو الأولى لأنها أنثى، وفي (ص، ش) (أحدهما).

 ⁽٦) عي (ش) (ثيبا) على أنهما منصوبان بتقدير كان المحذوفة التي يدل على وحودها الكلام السابق ورفعهما على أنهما خبر للمبتدأ.

 ⁽٧) قوله _ تعالى _ ﴿ وَٱلْإِحْسَانِ ﴾ لم يثبت في (ت).

⁽٨) من الآية ٩٠، سورة النحل.

⁽٩) كذا في (ت، ش) وفي (س) (عليه السلام).

⁽۱۰) ن (ل ۲۵ أ) ش.

⁽۱۲) أخرجه أبو داود والترمذي والنسائي عن عائشة _ رضي الله عنها _ وأقرب الروايات إلى لفظ المصنف رواية أبي داود: بلفظ: «كان رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يقسم فيعدل ويقول: «اللهم هذا قسمي فيما أملك فلا تلمني فيما تملك ولا أملك» يعني القلب، سنن أبي داود ج٢ ص ٣٤٢ الحديث ٢١٣٤، لفظ الترمذي ج٣ ص ٤٣٧ الحديث ١١٤٠ العديث ١١٤٠ من يقسم بين أبي سائه فيعدل ويقول؛ اللهم هذه قسمتي فيما أملك فلا تلمني فيما تملك ولا أملك،. قال الترمذي: حديث عائشة هكذا، رواه غير واحد عن حماد بن سلمة، =

ع • ٣ (وإن)(١) كانت إحداهما(٢) حرة والأخرى أمة فللحرة ليلتال ٢٠ من القسم وللأمة ليلة كذلك ورد الحديث (٤).

ولاحق (١) لهن في القسم حالة السقر، (٢) يسافر الزوج بعن شاء منهن (٧) ، كذلك كان النبي (٨) _ (صلى الله عليه وسلم)(١) _ يفعل (١)

عن أيوب، عن أبي قلابة، على عبد الله بن يريد، عن عائشة، أن النبي - صلى الله عليه وسلم - كان يقسم، ورواه حماد بن زيد وغير واحد عن أيوب، عن أبي قلابة، مرسلاً، أن النبي - صلى الله عليه وسلم - كان يقسم وهذا أصح من حديث حماد بن سلمة، لفط النسائي (ج٧ ص ٦٤): الكان رسول الله - صلى الله عليه وسلم - يقسم بين نسائه ثم يعدل ثم يقول: اللهم هذا فعلي فيما أملك فلا تلمني فيما تملك ولا أملك السله حماد بن زيد.

(١) ما بين القرسين يماثله في (ت، ش) (فإن).

 (٢) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (إحديهما) وما أثبتناه هو الصواب لأنها اسم كان مرفوع بالألف.

(٣) غير واضحة في (ت) بسبب الأرضة.

(٤) أخرج الدارقطني أثرين عن علي بن أبي طالب _ رضي أنه عنه ..: الأثر الأول: قال إذا تزوجت الحرة على الأمة قسم لها يومين وللأمة يوماً، إن الأمة لا ينبعي لها أن تزوج على الحرة. وفي سنده المنهال بن عمر قال فيه أبو الطيب العظيم آبادي «فيه مقال».

الأثر الثاني: أنه كان يقول «إذا تزوج الحرة على الأمة قسم للأمة الثلث، وللحرة الثلثين». وفي سند هذه الرواية المنهال، وعباد الأسدي، ونقل أبو الطيب العظيم آبادي عن التعقيم: قال البخاري [في عباد الأسدي]: فيه نظرا، سنن الدارقطني وبهامشه المغني لأبي الطيب العظيم آبادي ح٣ ص ٢٨٤، ٢٨٥، وأخرج البيهقي هذا الأثر (ج٧ ص ٢٩٩، ٣٠٠) بلفظ: «قال علي ـ رضي الله عنه ـ: إذا نكحت الحرة على الأمة فهذه الثلثان ولهذه الثلث».

- (ه) ن (ل ۱۳ ا) ت.
- (٦) في (ت) زيادة (و).
- (٧) في هامش (ش) بخط صغير زيادة (والأولى أن يقرع بينهن فيسافر بمن خرجت قرعتها).
 - (٨) في (ش) (رسول الله).
 - (٩) كذا في (ت، ش) وفي (ص) عليه السلام.
- (١٠) فقد جاء في حديث الإفك ـ الذي أخرجه البخاري ومسلم وغيرهما بطرق وألفاظ
 مختلفة، عن عائشة ـ رضي الله عنها ـ. جاء في إحدى روايات البحاري. أن =

و(1) حالة السعر ليست (٢) حالة استمتاع (٣) ، (١) وإن (٥) خرج (٢) بالقرعة فهو (١) أولى تطيباً [لقلوبهن] (٨) ، (٩) وإن رضبت إحدى الزوجات بترك قسمتها لصاحبتها جاز، لأنه حقها، ولها أن ترجع، لأن ذلك في المستقبل وعد، وفي مثله نزل (١١) قوله - تعالى - ﴿ وَإِنِ أَمْرَأَةٌ خَافَتَ مِنْ بَعْلِهَا نُشُورًا أَوْ إِعْرَاضًا فَلَا حُنكاحَ عَلَيْهِما أَن يُصِّلِحا بَيْنَهُما صُلْحاً ﴾ (١١)(١١) ، روى عن (١٢) ابن عباس (١١) .

- (١) الواو سقطت من (ت).
- (٢) كذا في (ش) وهو الأصع، وفي (ص، ت) (لبس).
 - (٣) في (ت، ش) (الاستمتاع).
 - (٤) وهذا فيه نظر ولعل هذا في زمانه.
 - (٥) في (ش) (إذا).
 - (٦) في (ت، ش) (أحرج).
 - (٧) في (ش) (كان).
 - (A) في جميع النسخ (لقلبهن) وما أثبتناه هو الصحيح.
- (٩) في المنقول آملًا من حديث الإفك والذي أخرجه البخاري ومسلم وغيرهما مروايات كثيرة عن عائشة _ رضي الله عنها _ فعل النبي _ صلى الله عليه وسلم _ في إجراء القرعة بين نسائه إذا أراد السفر.
 - (١٠) كذا في (ت، ش) وهو الأولى وفي (ص) (نزول).
- (١١) النشز: المكان المرتفع من الأرض، ونشز الرجل في مجلسه ارتفع قليلاً، ومن المجاز نشزت المرأة على زوجها: استعصت عليه وخرجت عن طاعته، ونشز عليها زوجها، إذا جفاها وأضر بها. والنشوز كراهة كل واحد منهما صاحبه وسوء عشرته له. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٥ ص ٥٦. تاج العروس ج٤ ص ٨٦.
 - (١٢) من الآية ١٢٨، سورة النساء.
 - (١٣) في (ش) زيادة (عبد الله).
 - (١٤) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش الفقرة ١٣.

⁼ عائشة قالت: اكان رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ إذا أراد أن يخرج سفراً أقرع بين أزواجه، فأيتهن خرج سهمها أخرج بها معه صحيح البخاري مع الفتح ج ص ٢٦٦٠ لحديث ٢٦٦١. وجاء في رواية مسلم (ج٤ ص ٢٦٦٠ الحديث ٢٦٧٠) قالت: اكان رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ إذا أراد أن يخرح سفراً أقرع بين نسائه فأيتهن خرج سهمها خرج بها فيستدل بفعله _ صلى الله عليه وسلم _ في القرعة بين نسائه عندما يخرج مسافراً، إذ لو كان الرسول _ صلى الله عليه وسلم _ في السفر لم يجر الفرعة بينهن .

(رضي الله عنهما)^(۱) _: «أن ذلك في المرأة تكبر عند الزوج فتهب بعص قسمتها^(۲) لصاحبتها^(۲)(⁽¹⁾.

(١) زيادة من (ش).

(٤) أخرج ابن جرير الطبري في تفسيره جامع البيان (ج٥ ص ١٩٧) بسنده روايتين على
 ابن عباس ـ رصي الله عنه ـ.

الرواية الأولى: قال: هي المرأة تكون عند الرجل حتى تكبر فيربد أن يتزوج عليها فيتصالحا بينهما صلحاً على أن لها يوماً ولهذه يومان أو ثلاثة،

الرواية الثانية: بنحوه إلا أنه قال حتى تلد أو تكبر، وقال أيضاً: فلا جناح عليهما أن يصالحا على ليلة والأخرى ليلتين الله وأخرج البخاري ومسلم عن عائشة _ رضي الله عنها = في قوله _ تعالى _: ﴿ وَإِنِ آمَرَاهُ خَاهَتَ مِنْ بَعْلِهَا نُشُوزًا أَوْ إِعْرَاضًا ﴾ . . لفظ البخاري القالت: هي المرأة تكون عند الرجل لا يستكثر منها، فبريد طلاقها ويتزوج غبرها تقول له: أمسكني ولا تطلقني، ثم تزوج غيري، فأنت في حل من المفقة علي والقسمة لي، فذلك قوله _ تعالى: ﴿ وَلَلا جُسُاحٌ عَلَيْهِما أَن يُعْمِلِحا بَيْهُما وَلَلْ مُسْلِحاً وَلَهُما وَالْعُلْمَ خَيْرٌ ﴾ . صحيح البخاري مع الفتح ج السم ٢٠٤ الحديث ٢٠٢٥. لفط مسلم: ج٤ ص ٢٦١ الحديث ٢٠٢١ (١٤): قالت: نزلت في المرأة تكون عند الرجل. فلعله أن لا يستكثر منها، وتكون لها صحبة وولد. فتكره أن يفارقها، فتقول له: أنت في حل من شأني الله .

⁽٢) في (ت، ش) (قسمها).

⁽٢) ن (ل ٦٦ ب) ص.



كتاب الرضاع

الأصل فيه قوله - تعالى -: ﴿ وَأَمْهَنَكُمُ الَّذِي الْرَضَمَنكُمُ وَالْمُونُكُمُ وَالْمُونُكُمُ وَالْمُونُكُمُ اللَّهِ الْمُونَكُمُ اللَّهِ السلام اليحرم من الرضاع ما يحرم من النسب (٢) قليل الرضاع وكثيره سواء لإطلاق النص (٢) ، وقال (١) الشافعي (٥) - (حمه الله) (١) - لا بد من خمس رضعات ، لقوله - عليه السلام -: (١٩ تحرم المصة ولا المصتان ولا الإملاجة (٧) ولا الإملاجتان (٨) .

(١) من الآية ٢٣، سورة النساه.

(٢) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٢٥٩.

(٣) انظر: المبسوط ج٥ ص ١٣٤.

(٤) ن (ل ٧٥ ب) ش.

(٥) انظر: الأم ج٥ ص ٢٣.

(٦) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش وسقطت من (ت).

(٧) الملج: المص، ملج الصبي أمه يملجها إذا رضعها. والملجة: المرة.
 والإملاجة: المرة أيضاً، من أملجته أمه أي أرضعته. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٤ ص ٣٥٣.

(٨) أخرج مسلم وأبو داود والترمذي وأحمد روايات قريبة من هذا النص منها عن عائشة ـ رضي الله عنها ـ: لفظ مسلم (ج٢ ص ٢٠٧١) الحديث ١٤٥٠ الحديث ١٤٥٠ (١٧)): «قالت: قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ (وقال سويد وزهير): إن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال): «لا تحرم المصة والمصنان». لفظ أبو داود والترمذي: اقالت: «قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ: «لا تحرم المصة ولا المصنان». وقال الترمذي: حديث عائشة حديث حسن صحيح، سنى أبي داود ج٢ ص ٢٠٤١ الحديث ٣٠٠٠. سنن الترمذي ح٣ ص ٢٠٤١، لا تحديث الحديث وسلم ـ قال. مسد أحمد ج٢ ص ٣١، وأخرح مسلم في ثلاث روايات وأحمد في روايتين عن أم الفضل ـ رضي الله عنها ـ:

لفظ الرواية الأولى والثانية: لمسلم عن النبي . صلى الله عليه وسلم . قال: الا =

ولنا^(۱) عن ابن عباس^(۲) انتساخه^(۳).

وينبغي أن يكون في مدة الرضاع)(٢٤)، لقوله ـ عليه السلام ـ: ﴿ لَا رَضَاعَ بعد القطام) (ه).

ومدة الرضاع عند أبي حنيفة (٦) _ (رحمه الله)(٧) _ ثلاثون شهراً وعندهما(٨)

تحرم الإملاجة والإملاجتان.

لفظ الرواية الثالثة: أن نبي الله - صلى الله عليه وسلم - قال: الا تحرم الرضعة أو الرضعتان أو المصة أو المصنان، صحيح مسلم ج٢ ص ١٠٧٤، ١٠٧٥ الحديث ١٤٥١ (١٨، ٢١، ٢٢). لفظ روايشي أحمد (ج٦ ص ٣٣٩، ٣٤٠): ﴿ لا تحرم الإملاجة ولا الإملاجتان. وزاد في الرواية الثانية: ﴿ قَالَ عَالَ الرَّضْعَةُ أَوْ الرَّضْعَتَانَ ۗ. وأخرح الترمذي وأحمد من حديث عبد الله بن الزبير ولفظهما بمثل لفظ روايني أبو داود والسرمذي من حديث عائشة آنف الذكر، وقال الترمذي: . . . وسألت محمداً عن هذا فقال: الصحيح عن ابن الزبير عن عائشة. . . ٤٠ سنن الترمذي ج٣ ص ٤٤٦ ، ٤٤٧ الحديث ١١٥٠. مسئد أحمد ج٤ ص ٥.

- (١) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش، وسقطت من (ت).
 - (۲) سبق ترجمته ـ رضى الله عنه ـ بهامش الفقرة ١٣٠.
- (٣) أخرج مالك في الموطأ عن عبد الله بن عباس، أنه كان يقول: ما كان في الحولين وإن كان مصة واحدة فهو يحرمه. موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ٤١٤ الحديث ١٢٧٥. وأخرج البيهقي (ج٧ ص ٤٥٨) عن عبيد الله عن عبد الله بن عتبة أن عبد الله بن عباس كان يقول: اقليل الرضاع وكثيرة يحرم في
 - (٤) ما بين القوسين الكبيرين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش.
- (٥) أقرب النصوص إلى لفظ المصنف ما أخرجه الترمذي (ج٣ ص ٤٤٩ الحديث ١١٥٢) عن أم سلمة قالت: ققال رسول الله _ صلى الله عليه وصلم _: لا يحرم من الرضاعة إلا ما فتق الأمعاء في الثدي وكان قبل الفطام. قال الترمذي: هذا حديث حسن صحيح . . . ٤ . ورواه بمعناه الدارقطني (ج٤ ص ١٧٤) عن ابن عباس قال رسول الله .. صلى الله عليه وسلم . • الا رضاع إلا ما كان في الحولين؟ . وفي سنده اللهيشم بن جميل . قال الدارقطني: الم يسنده عن انن عيينة غير الهيشم بن جميل، وهو ثقة حافظًا.
 - (٦) انظر: المسوطح، ص ١٣٦،
 - (٧) زيادة من (ش).
 - (A) انظر: المرجع السابق.

سننان(١١) لقوله _ تعالى(٢) _ ﴿ وَالْوَلِدَاتُ يُرْضِعَى أَوْلَنَكُنَّ حَوَلَيْهِ كَامِلَيْهُ ﴾ [١] حادا مصت المدة لا يتعلق به التحريم، و(1) لأبي حنيفة _ (رحمه الله)(٥) _ إطلاق (٢) قوله - تعالى - ﴿ وَأَنْهَنتُكُمُ ٱلَّذِيِّ أَرْضَمْنَكُمْ ﴾ (٧) وقوله - عليه السلام -. والرضاع ما أنبت اللحم وأنشز العظم؛ (٨) إلا أن (٩) ما زاد على ثلاثين شهراً لا ينشز العظم ظاهراً.

٣٠٩ و(١١) أم أخته من الرضاع لا تحرم(١١)، وأم أخته من النسب تحرم لأنها تكون أماً له أو امرأة أبيه (١٢)، وكذلك في الرضاع و(١٠) أخت ابنه من الرضاع تحلُّ (١٢) ولا تحل من النسب لأنها تكون (ابنته أو)(١٤) ابنة امرأته ولا

(١) غير واضحة في (ت) بسبب الأرضة.

⁽٢) ن (ل ٢٢ س) ت.

⁽٣) من الآية ٢٣٣ سورة اليقرة.

⁽٤) الواو زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٥) زيادة من (ش).

⁽١) في (ش) (لإطلاق) وفي (ص) كتب لإطلاق) ثم شطت (لإ) وكتب فوقها (إ).

⁽٧) من الآية ٢٣ سورة النساء.

⁽٨) أخرج أبو داود عن ابن لعبد الله بن مسعود عن ابن مسعود قال: ﴿لا رضاع إلا ما شد العظم وأنبت اللحم. . . ٥ . وأخرج أبو داود أيضاً عن أبي موسى الهلالي عن أبيه عن ابن مسعود عن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ بمعناه [بمعنى الحديث السابق] وقال: "أنشز العظم". وأخرج البيهقي هذين الحديثين عن أبي داود انظر: سنن أبي داود ج٢ ص ٢٢٢ الحديث ٢٠٥٩، ٢٠٦٠. السنن الكبرى للبيهتي ج٧ ص ٤٦١. وأخرج الدارقطني أيضاً هذين الحديثين ولكن مع قصة لكل منهما، وجاء في حديث أبي موسى الهلالي عند الدارقطني: ٤٠٠٠ فقال [يعني امن مسعود]: قال رسول الله - صلى الله عليه وسلم - الا يحرم من الرضاع إلا ما أنبت اللحم"، سنن الدارقطني ج٤ ص ١٧٢، ١٧٢٠

⁽٩) زيادة من (ت، ش) بحتاجها المقام.

⁽١٠) الواو زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط،

⁽١١)كذا في (ش) وفي (ص، ت) (ينجرم) وهو تصحيف.

⁽١٢) في (ش) (لأبيه).

⁽١٣) في (ش) زيادة (له).

⁽١٤) ما بين القوسين زيادة من (ش).

تحل امرأة أبيه، أو امرأة ابنه من الرضاع كما في السب للحديث(١)، (٢)

٣٠٨ ويجوز أن يتزوج بأخت أخيه من الرضاع، كما في النسب مثل ابن الزوج، إذا تزوج بنت المرأة (٨) وبينهما ولد فتكون (١) المرأة للزوح أخت الأخ والزوج للمرأة أخ الأخ.

وكل صبيين اجتمعا على ثدي واحد لم يجز لأحدهما أن يتزوج بالآخر (۱۰) لأن أمهما واحدة، فهما أخ وأخت ولا (۱۱) المرضعة (۱۲) أحداً من (ولد التي) (۱۳) أرضعت ولا ولد (۱۱) ولدها (۱۵) لأنهم أخوة للرضيع (۱۱) وأخوات (۱۷)، (۱۸).

(١) زيادة من (ش).

 ⁽۲) وهو قوله ـ صلى الله عليه وسلم ـ: فيحرم من الرضاع ما يحرم من النسبة. سق تخريجه بهامش الفقرة ۲۰۹.

⁽٣) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (تحرم) وهو حطأ لأنه تفريغ على ما قبله.

⁽٤) ن (ل ٦٧ أ) ض.

⁽۵) في (ش) زيادة (على).

⁽٦) د (ل ١٧٦) ش..

⁽٧) سبق تخريجه مهامش الفقرة ٢٥٩.

⁽۸) في (ش) (امرأة).

⁽٩) في (ت) (فيكون).

⁽١١) في (ش) (بالأخرى).

⁽١١) في (ش) زيادة (نتزوج).

⁽١٢) سقطت من (ت).

⁽١٣) ما بين القوسين غير واضح في (ت) بسبب الأرضة.

⁽١٤) سقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.

⁽۱۵) في (ت) (ولدهما).

⁽١٦) في (ش) (للمرضع).

⁽١٧) في (ش) (الأخوات).

⁽۱۸) د (ل ۱۲ ا) ت.

ولا يتزوج الرضيع(١) أخت زوح المرضعة، لأنها عمته (من الرضاع)(١)

وإذا اختلط اللبن (٢) بالماء واللبن هو الغالب تعلق به التحريم، وإن غلب الماء لم يتعلق به التحريم عبرة للعالب وإن اختلط بالطعام لم يتعلق به التحريم عبرة للعالب وإن اختلط بالطعام لم يتعلق به التحريم وإن كان اللبن غالباً عند أبي حنيفة (رحمه الله) (٢) وعندهما (١) العبرة للغالب كما في الماء و(١) لأبي حنيفة (رحمه الله) (٢) أن بالخلط (٨) بالطعام يصير شيئاً آخر، وإن اختلط بالدواء واللبن غالب تعلق (٩) به التحريم، وإذا (١٠) احتلط اللبن بلبن شاة (ينظر إلى الغالب فإن غلب لبن المرأة تعلق (٩) به التحريم، وإن غلب لبن الشاة) (١١) لم (٢) يتعلق به التحريم،

وإذا اختلط لبن امرأتين ولبن $^{(17)}$ أحدهما أكثر تعلق $^{(17)}$ ، التحريم بأكثرهما عند $^{(17)}$ أبى يوسف $^{(17)}$ (رحمه الله) $^{(4)}$ وقال محمد $^{(17)}$ (رحمه

⁽١) في (ش) (المرضع).

⁽٢) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة يحتاجها المقام.

⁽٣) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽٤) انظر: المبسوط ج٥ ص ١٤٠.

⁽٥) زيادة من (ش).

⁽٦) الواو زيادة من (ش) تجري على عادة المؤلف للربط.

⁽٧) زيادة من (ش).

⁽۸) في (ش) (الخلط).

⁽٩) في (ش) (يتعلق).

⁽۱۰) نی (ش) (إن).

⁽¹¹⁾ ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

⁽١٢) ني (ت) (لا).

⁽١٣) زيادة من (ت) يحتاجها السياق.

⁽١٤) في (ص، ش) زيادة (به) وإثباتها يحمل السياق فيه ركه.

⁽١٥) ز (ل ٧٦ ب) ش.

⁽١٦) في هامش (ص) زيادة (أبي حنيفه و)، وهو أحد قوليه والقول الآخر بمثل قوب محمد كما جاء في المبسوط: (ج٥ ص ١٤٠ ١٤١).

⁽١٧) انظر: المرجع السابق.

⁽١٨) انظر المرجع السابق.

الله)(١) _ بهما، لأن العمل بهما ممكن فلا حاجة إلى الترجيح،

• ٣١٠] وإذا نزل للبكر لبن فأرضعت صبياً تعلق به (٢) التحريم الإطلاق النص (٣).

وإن (1) نزل للرجل لبن فأرضع صبياً لم يتعلق به التحريم، كما في لبن الشاة، واسم الرضاع في الشرع ينصرف إلى المعتاد ألا ترى (٥) لو شرب صبيان من لبن شاة (٢) فلا رضاع بينهما.

وإذا تزوج (^) صغيرة وكبيرة فأرضعت الكبيرة الصعيرة حرمتا على الزوج، لأنه صار جامعاً بين الأم وبين (١) الإبنة (١٠) فإن لم يدخل بالكبيرة فلا مهر لها، لأن الفرقة بفعل (١٠) من قبلها، وللصغيرة نصف المهر، لأن الفرقة قبل الدخول (١١) لا من جهتها، ويرجع به الزوج على الكبيرة إن (١٢) تعمدت الفساد، وإن لم تعمد فلا شيء عليها، لأنها مبب لفساد النكاح، وإنما يضمن المسبب إذا تعدى (وإنما تصير متعدية إذا قصدت الفساد و) (١٣) الدليل على أنها تسب أن (١٤)

⁽١) زيادة من (ش).

⁽۲) ن (ل ۲۷ ب) ص.

 ⁽٣) وهو قوله - تعالى - ﴿ وَأَنْهَتُكُمُ ٱلَّذِيّ آرْضَعْنَكُمْ ﴾ من الآية ٢٣ سورة النساء.
 وقوله - عليه السلام -: (يحرم من الرضاع ما يحرم من النسبة وقد سبق تخريجه بهامش الفقرة (٢٥٩).

⁽٤) في (ش) (إذًا).

⁽٥) عي (ش) زيادة (أنه).

⁽٦) في (ش) (الشاة).

⁽٧) في (ش) زيادة (لا يتعلق به التحريم) وهي زيادة فيها تكرار لا داعي له.

⁽٨) في (ش) زيادة (الرجل).

⁽٩) سقطت من (ت، ش).

⁽١٠) في (ت، ش) (البنت).

⁽١١) في (ش) (جاءت).

⁽۱۲)ن (ل ۲۶ ب) ت.

⁽١٣) ما بين القوسين زيادة من (ش) يحتاجها السياق.

⁽١٤) في (ش) زيادة (كانت).

الرضاع ما وضع للإفساد (١) ولا (٢) يعضي إلى الإفساد (٢) إلا (١) فعداً. ولا يقمل في الرضاع إلا شهادة رجلين أو رجل وامرأتين، لأنه حكم لازم للعبد (٥).

(١) ني (ش) (للنساد).

 ⁽۲) في (ش) زيادة (هو).

⁽٣) في (ش) (الفساد).

⁽٤) سُقطت من (ت، ش) وفي (ض) فوق السطر.

⁽٥) ن (ل ٧٧ أ) شي.



كتاب الطلاق

(۱) أحسن الطلاق. أن يطلق الرجل امرأته تطليقة واحدة في طهر واحد^(۲) لم يجامعها فيه ويتركها حتى تنقضي عدتها، لأنه ترك لزيادة الضرر بها وتبقية الحق لنفسه فيها.

وطلاق السنة: أن يطلق المدخول بها ثلاثاً في ثلاثة أطهار، لقوله _ تعالى _: ﴿ فَطَلِقُوهُنَّ لِمِدَّتِهِنَّ ﴾ (٢) قال ابن عباس (٤) _ (رضي الله عنهما) (٥) _: فأي الإطهار (٦) عدتهن (٧) هاي الإطهار (٦)

٣١٣ وطلاق البدعة. أن يطلقها ثلاثاً بكلمة واحدة أو(٩) في ظهر واحد،

⁽١) في (ش) زيادة (الطلاق على ثلاثة أوجه).

⁽٢) سقطت من (ت، ش).

⁽٣) من الآية الأولى سورة الطلاق.

⁽٤) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ١٣.

⁽٥) زبادة من (ش).

⁽٢) د (ل ۱۲۸) ص

⁽٧) مكتوبة في (ص) فوق السطر بخط كبير.

⁽٨) أخرج الطبراني في تفسيره بسده عن عكرمة عن ابن عباس أنه كان يرى طلاق السنة طاهراً من غير جماع وفي كل طهر، وهي العدة التي أمر الله بها. وأحرج الطبراني عدة روايات أخرى عن: *عبد الله ولعله يقصد عد الله بن مسعود، عن عبد الرحمن بن يزيد عن عبد الله قال: اللطلاق للعدة: طاهراً من غير جماع عبد الرحمن بن يزيد عن عبد الله قال: اللطلاق للعدة: ﴿إِذَا طَلَقْتُدُ النِسَاءَ وبسنده أَخرج أَيضاً عن منصور عن إبراهيم عن عبد الله : ﴿إِذَا طَلَقْتُدُ النِسَاءَ فَلَلِقُوهُنَّ لِعِدَّتِهِنَّ ﴾ قال: الطهر في غير جماع ، وبسنده أيضاً عن منصور عن براهيم عن عبد الله ﴿ فَلَلْقُوهُنَ لِعِدَّتِهِنَّ ﴾ قال: طاهراً من غير جماع ، جامع البيان هي تفسير القرآن للطبري ج ٢٨ ص ٨٣.

⁽٩) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

فإذا فعل ذلك وقع الطلاق، لأنه حق له كما في التفريق ويكون عاصياً ". وقال الشافعي (" _ (رحمه الله) " _ لا يكون عاصياً ، لأنه مملوك له .

ولنا: أنه إبطال حق المرأة وإضاعة حق نفسه من غير حاجة، لأن إمارة الحاحة الإقدام (٤) عند تجديد زمان الرغبة، لأنه الذي يدل على الحاجة (الماسة إلى) (٥) الفرقة، فأما مجرد الضجر الطارىء في كل وقت فلا (١) يجوز (٢) الفرقة.

المعدد، والسنة في الطلاق من (٨) وجهين: سنة في الوقت وسنة في العدد، فالسنة (٩) في العدد، يستوي فيه المدخول بها وغير المدخول بها لما مز (١٠٠).

والسنة في الوقت يثبت في (١١) المدخول بها خاصة، وهو أن يطلقها في طهر لم يجامعها فيه ليكون الإقدام عند تجدد زمان الرغبة، وهو تجديد الطهر (١٢) دليلاً على الحاجة. وغير المدخول بها يطلقها في حال الطهر والحيض، لأن عدم الدخول سبب الرغبة عنها (١٢)، ولأن الطلاق في الحيض (١٤) يكره للمدخول بها، لأن هذه الحيضة لا تعتبر من العدة فتؤدي إلى تطويل العدة عليها ولا كذلك قبل الدخول (١٥)، لأن العدة لا تجب في

⁽١) انظر: الميسوط ج١ ص ٤.

⁽٢) انظر: الأم ج٥ ص ١٦٤.

⁽٣) زيادة من (ش).

⁽٤) في (ش) زيادة (على الطلاق)

⁽٥) ما بين القوسين غير واضح في (ت) بسبب الأرضة.

⁽٦) كذًا في (ش) وفي (ص، ّت) (لا) وما أثبتناه أولى، لوجود الفاء للتفريع،

⁽۲) د (ل ۱۵ أ) ت.

⁽٨) في (ت) (علي).

⁽٩) في (ت) (فأما السئة).

⁽١٠) انظر الفقرة السابقة.

⁽۱۱)ن (ل ۷۷ ب) ش.

⁽۱۲)في (ش) زيادة (فبكون).

⁽١٣) زيادة من (ش) يحتاجها المقام.

⁽١٤) في (ش) زيادة (إنما).

⁽١٥) في (ت) (المدخول).

(الطلاق قبل)(١) الدخول.

وإذا كانت المرأة لا تحيض من صغر أو كبر فأراد أن بطلقها ثلاثاً (٣) للسنة طلقها واحدة، وبعد شهر أخرى (وبعد شهر أخرى) لأن الشهر في حق الآيسة والصغيرة (٥) مقام حيض وطهر.

ويجوز أن يطلقها ولا يفصل بين وطنها وطلاقها بزمان، لأنه تعذر اعتبار تحدد (زمان الرغبة بتجدد)(١٦) الطهر في حقها.

وطلاق الحامل بجوز عقيب الجماع لهذا، ولأن الحبل منه سبب الرغبة منها، ويطلقها للسنة ثلاثاً يفصل بين كل طلاقين (٢) بشهر عند أبي حنيفة وأبي يوسف (١٠) _ (رحمهما الله) (٩) ، وعند محمد (١٠) وزفر (١٠) _ (رحمهما الله) (٩) الحامل لا تطلق للسنة (٩) إلا واحدة كالممتد طهرها، ولأبي حنيفة وأبي (١١) يوسف _ (رحمهما الله) (٩) أن (١١) هذه معتدة بالأشهر فيجوز إيقاع الثلاث عليها، (١٣) وهذا لأن سبب الرغبة قد وجد، لأن الحبل منه سبب الرغبة ألى عليها، (١٢) .

⁽١) سقطت من صلب (ص) (ملحقة بالهامش).

⁽۲) ن (ل ۱۸ ب) ص.

⁽٣) زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽٤) ما بين القوسين زيادة من (ش).

⁽٥) في (ت، ش) زيادة (أقيم).

⁽٦) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) يحتاجها المقام.

⁽٧) ني (ت، ش) (تطليقتين).

⁽٨) انظر: المبسوط ج٦ ص ١٠.

⁽٩) زيادة من (ش).

⁽۱۰) ن (ل ۲۵ ب) ت.

⁽۱۱) ن (ل ۷۸ أ) ش.

⁽١٢) سقطت من (ت).

⁽١٣) في (ش) زيادة (كما في الآيسة والصغيرة)

⁽١٤) في (ش) زيادة (منها).

 $abla^{(1)}$ وإذا $abla^{(1)}$ طلق الرجل امرأته في حالة الحيض وقع الطلاق ويستحب له أن يراجعها، لقوله عليه السلام $abla^{(1)}$ بن عمر $abla^{(1)}$ بن عمر $abla^{(1)}$ امرأته في $abla^{(2)}$ حال الحيض $abla^{(1)}$ فقال $abla^{(1)}$ المرابعها فإذا طهرت وحاضت ثم طهر $abla^{(1)}$ المرابعها أمسكها أمسكها وإن شاء أمسكها أمسكها .

(١) ني (ش) (إن)،

- (٢) في (ت) زيادة (عليها)
- (٣) ما بين القوسين يماثله في (ت) (لعبد الله) وهو خطأ.
- (٤) سبق ترجمته _ رضي الله عنهما _ بهامش الفقرة ٥٦.
 - (٥) سقطت من (ت).
 - (٦) سقطت من صلب (ت) ملحقة بالهامش،
 - (٧) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).
 - (A) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش الفقرة ٤٣.
 - (١) سقطت من صلب (ض) ملحقة فوق السطر.
- (١٠) ما بين المعكوفين يماثله في (ش) (لعمر _ رضي الله عنه _ حين طلق عبد الله بى عمر _ رضي الله عنه _ امرأته في حالة الحيض).
 - (۱۱) في (ش) زيادة (فهو مخير).
 - (١٢) في (ت، ش) زيادة (إن شاء).
- (۱۳) أخرجه أصحاب الكتب الستة بروايات وألفاظ متقاربة عن نافع ـ وحمه الله ـ: فقد أخرجه البخاري بعدة روايات منها: قأن ابن عمر بن الخطاب ـ وضي الله عنهما ـ طلق امرأة له وهي حائض تطليقة واحدة، قأمره وسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ أن يراجعها ثم يمسكها حتى تطهر، ثم تحيض عنده حيضة أحرى، ثم يمهلها حتى تطهر من حيضتها، قإن أواد أن يطلقها فليطلقها حين تطهر من قبل أن يجامعها صحيح البخاري مع الفتح ج٩ ص ١٠٩١، ١٨٤ الحديث ١٣٣٥. وأخرجه مسلم بعدة روايات (ج٢ ص ١٠٩٣ ـ ١٠٩٠ الحديث رقم ١٤٧١ (١ ـ واخرجه مسلم بعدة روايات (ج٢ ص ١٠٩٣ ـ مهم عائض . . . وبقية الرواية بمثل رواية البخاري. لفظ مالك: قأن عبد الله بن عمر طلق امرأته وهي حائض، على واية البخاري لفظ مالك: قأن عبد الله بن عمر طلق امرأته وهي حائض، على عهد وسلم ـ عن دلك، فقال وسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قمره فليراجعها، فليمسكها حتى تطهر، ثم تحيض، ثم تطهر، إن شاء أمسكها بعد، وإن شاء أمسكها بعد، وإن شاه طلق قبل أن يمس موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليشي = وإن شاه طلق قبل أن يمس موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليشي =

رد) کی رس راب

٣١٨ ويقع طلاق كل زوج إذا كان عاقلاً بالغاً، ولا يقع طلاق الصمي والمجنون (١)، لأن لفظهما(٢) لا يدل على إرادة صحيحة.

وإذا تزوح العمد (ثم طلقها)^(٣) وقع طلاقه ولا يقع طلاق المولى^(٤) على امرأته لقوله ـ عليه السلام _ «(٥)

ص ٣٩٤ الحديث ١٢١٤، وأخرجه أبو داود بعدة روايات (ح٢ ص ٢٥٦، ٢٥٦ الحديث رقم ٢١٧٩ ـ ٢١٨٥. منها: اعن عبد الله بن عمر أن طلق امرأته وهي حائض على عهد رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ فسأل عمر بن الخطاب رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ عن دلك، فقال وسول الله _ صلى الله عليه وسلم .. «مره فليراجعها، ثم ليمسكها حتى تطهر، ثم تحيض ثم تطهر، ثم إن شاء أمسك بعد ذلك وإن شاء طلق قبل أن يمس لفظ الترمذي (ج٣ ص ٧٠٠ الحديث ١١٧٦): قأنه طلق امرأته في الحيض فسأل عمر النبي _ صلى الله عليه وسلم - فقال: قمره فليراجعها. ثم ليطلقها طاهراً أو حاملاً. قال الترمذي: قد روى هذا من عمر [حدیث حس صحیح] وقد روى هذا من عير وجه عن ابن عمر عن النبي - صلى الله عليه وسلم -، والعمل على هذا عند أهل العلم من أصحاب النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ وغيرهم. . . ٢٠ وأخرجه السبائي بعدة روايات (٦ ص ١٣٧ ـ ١٤١. منها: قعن ابن عمر أنه طلق امرأته وهي حائص في عهد رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قسأل عمر بن الخطاب ـ رضى الله عنه ـ رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ عن ذلك، فقال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ «مره فليراجعها ثم ليمسكها حتى تطهر ثم تحيض ثم تطهر، ثم إن شاء أمسك بعد، وإن شاء طلق قبل أن يمس. . . ٥٠ لفظ ابن ماجة (ج١ ص ٦٥١ الحديث ٢٠١٩): «عن ابن عمر قال: طلقت امرأتي وهي حائض، فذكر ذلك عمر عند رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ فقال: مرة فليراجعها حتى تطهر ثم تحيص، ثم تطهر، ثم إن شاء طلقها قبل أن يجامعها، وإن شاء أمسكها. وأخرجه أحمد في عدة روايات منها (ج٢ ص ٥٤): •عن ابن عمر أنه طلق امرأته وهي حائض فأتي عمر النبي _ صلى الله عليه وسلم _ فاستفتاه فقال: قمر عبد الله فليراجعها حتى تطهر من حيضتها هذه ثم تحيض حيضة أخرى فإذا طهرت فليفارقها قبل أن يجامعها أو ليمسكها .٠٠٠

- (١) في (ش) زيادة (والمائم).
 - (٢) في (ش) (لفظهم).
- (٣) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (وطلق).
 - (٤) في (ت، ش) (مولاه).
 - (٥) في (ت) زيادة (و).

لا يملك العبد ولا(١) المكاتب(٢) شيئاً إلا الطلاق،(٣).

P19 والطلاق على صربين: صربح وكنابة، فالصريح قوله: أنت طالن ومطنفة، وطلقتك، فهذا يقع به الطلاق الرجعي لقوله ـ تعالى ـ : ﴿ وَٱلْعُلْمَنَتُ يَرَبُونَكُ وَاللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكُ وَ اللَّهُ الْمُعَلِّمَةُ كَا يَعْ بَهُ يَرْبُونَكُ وَ اللَّهُ عَلَيْكُ وَ اللَّهُ عَلَيْكُ وَ اللَّهُ عَلَيْكُ وَ اللَّهُ عَلَى اللَّهُ وَاحْدَة، لأن اللفظ لا يدل على العدد، وإن نوى أكثر من ذلك (٥) لا يقع إلا واحدة، لأنه لا يدل على العدد، والنية الخالية من اللفظ الدال عليها لا تفيد (١).

۲۲۰ (وقال الشافعي (۷) _ رحمه الله _ يقع عن ما نوى) (۸) وكذلك (۱) قوله

⁽١) سقط من (ت، ش).

⁽٢) ن (ل ١٩ أ) ص.

⁽٣) لم أجد هذا النص في الكتب التي بين يدي. وأخرج ابن ماجة والدارقطني والبيهقي عن عكرمة عن ابن عباس ـ رضي الله عنهما ـ: لفظ ابن ماجة (ج١ ص ١٦٧٢ الحديث ١٨٠١): قال: أتى النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ رجل فقال: يا رسول الله، إن سيدي زوجني أمته، وهو يريد أن يفرق بيني وببنها، قال، فصعد رسول الله، إن سيدي زوجني أمته، وهو يريد أن يفرق بيني وببنها، قال، فصعد يزوج عبده أمنه ثم يريد أن يفرق بينهما؟ إنما الطلاق لمن أخذ بالساق». لفظ الدارقطني والبيهقي: قال جاء رجل إلى النبي يشكو أن مولاه زوجه وهو يريد أن يفرق بينه وبين امرأته، فحمد الله وأثنى عليه ثم قال ما يال أقوام يزوجون عبيدهم إيماءهم ثم يريدون أن يفرقوا بينهم، ألا إنما يملك الطلاق من يأخذ بالساق». ثم قال البيهقي: خالفه ابن لهيعة فرواه عن موسى بن أيوب مرسلاً. وفي رواية أخرى لهما: قال ابن لهيعة عن موسى أبن آيوب، عن عكرمة أن معلوكاً أتى النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ : قائما الطلاق لمن أخذ بالساق». ولم يذكر ابن عباس ـ رضي الله عنهما ـ انظر: سنن الطلاق لمن أخذ بالساق». ولم يذكر ابن عباس ـ رضي الله عنهما ـ انظر: سنن الطلاق لمن أخذ بالساق». ولم يذكر ابن عباس ـ رضي الله عنهما ـ انظر: سنن الدارقطني ج٤ ص ٣٧٠. السنن الكبرى ج٧ ص ٣٠٠٠.

⁽٤) من الآية ٢٢٨، سورة البقرة.

⁽۵) ن (ل ۷۸ ب) ش.

⁽¹⁾ انظر ابدائع الصنائع ح٣ ص ١٠٣.

⁽Y) انظر: الأم حه من ۱۰۳.

⁽A) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة.

⁽٩) ن (ل ١٦٦) ت.

أنت الطلاق، أو أنت طالق الطلاق، أو أنت طالق طلاقاً، فإن لم يكن له نية فهي واحدة رجعية، وإن نوى ثلاثاً فثلاث، لأن المصدر (يذكر و)(١) يراد به الجنس، وإن لم ينو(١) ينصرف إلى الواحد(١)، (٤) لأن فيه(٥) يقيناً.

(١) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش).

⁽٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽٣) مي (ش) (الواحدة).

⁽٤) ني (ش) زيادة (الرجعية).

⁽٥) ني (ش) (نيها).

فصل في (١) الكنايات

 $(7)^{(7)}$ (والكنايات) (7) لا يقع بها الطلاق إلا بالنية ، أو بدلالة حال (7) ، لأنه غير موضوعة للطلاق ، وفي ثلاث منها يقع الطلاق رجعياً ، $(e^{(3)})^{(3)}$ يقع بها إلا واحدة وهي (6) قوله: «اعتدى» ، لأن النبي _ (صلى الله عليه وسلم) (1) ... قال لسودة (بنت زمعة) (۷) ، (۸) «اعتدى» ثم راجعها (۹) والثانية قوله: استبرئي

- (١) سقطت من (ت).
 - (۲) زیادة من (ش).
- (٣) في (ش) (الحال).
- (٤) ما بين القوصين يماثنه في (ش) (فلا).
 - (٥) في (ش) (مر).
- (٦) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).
- (٧) ما بين القوسين سقط من صلب (ض) ملحق فوق السطر.
- (٨) هي أم المؤمنين سودة بنت زمعة بن قيس بن عبد شمس، القرشية، العامرية، تزوجها قبل رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ ابن عمها السكران بن عمرو بن عبد شمس وأسلمت سودة بمكة قديماً وبايعت، وأسلم زوجها وهاجرا إلى الحبشة في الهجرة الثانية، ثم عادا إلى مكة فمات بها السكران مسلماً، فتروجها النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ بعد خديجة وقبل تزوج عائشة ـ رضي الله عنهن ـ توفيت ـ رضي الله عنها ـ في آخر خلافة عمر وقبل سنة ٥٤ هـ، وروت عن رسول الله ـ صدى الله عليه وسلم ـ خمسة أحاديث، انظر ترجمتها: أسد الغابة ج٥ ص ٤٨٤، مدى الله عليه والمات ج٢ ص ٣٤٨، الأعلام ح٣ ص ٢١٢.

رحمك، لأنه في معنى اعتدى، والثالثة(١): أنت واحدة، معناه أبت طالق(١)

٣٢٢ و مقية الكمايات إذا نوى بها الطلاق كانت واحدة بائنة عندما("), (ن) لأن اللفظ بدل على البينونة، وإن نوى ثلاثاً فثلاث، وإن نوى اثنتين كانت واحدة بائنة (أ) لأن اللفظ لا بدل على العدد، فإنما بدل على البينونة (أ) البينونة (الكاملة والناقصة) (أ) وهذا مثل قوله أنت (بائن، و (بته، و (بتله، و (بتله، و «حرام، و «حبلك على غاربك (۱۰)» و «الحقي بأهلك، و «خلية، (۱۱) و «برية، (۱۱) و «ورهبتك لأهلك، و «سرحتك» و «فارقتك» و «أنت حرة» و «تقنعي،

ومسلم، وغيرهما ولم يرد فيها أنه .. صلى الله عليه وسلم .. طلقها، وإنما خافت
أن يفارقها وسول الله .. صلى الله عليه وسلم .. فجعلت يومها من رسول الله .. صلى
الله عليه وسلم .. لعائشة ابتغاء مرضاة رسول الله .. صلى الله عليه وسلم ...

- (١) في (ش) زيادة (اعتدى).
- (٢) في (ت، ش) زيادة (تطليقة).
- (٣) سقطت من صلب (ت) ملحقة فوق السطر.
 - (٤) انظر: المسوط ج٦ ص ٧٥.
 - (a) في (ش) (ثنين).
 - (٦) سقطت من (ت).
 - (٧) ن (ل ٦٩ ب) ص.
 - (۸) ن (ل ۲۹ أ) ش.
 - (٩) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.
- (١٠) الغارب: هو أعلى مقدم السنام، وإذا أهمل البعير طرح حبله على سنامه وترك يذهب حيث شاء ومعنى حبلك على غاربك: أنت مرسلة مطلقة غير مشدودة ولا ممسكة بعقد النكاح. وهو من الكنابات وكان العرب في الجاهلية إذا طلق امرأته قال لها ذلك. انظر: لسان العرب ج٤ ص ٣٢٢٩، تاج العروس ج١ ص
- (١١) خلية: من الخلو، والخلية من الإبل: المطلقة من عقال، وقبل التي حليت للحلب، وقبل: هي التي حلت من ولدها، وهي كلمة تطلق بها المرأة إذا نوى طلاقاً. انظر: طلبة الطلبة ص ١٣٥٠. لسان العرب ج٣ ص ١٣٥٦.
- (١٢) بريء كعلم: إذا تخلص أو تنزه وتباعد، مرية، من البراءة، انظر: طلبة الطلبة ص ١٠٠. لسان العرب ج١ ص ٢٤٠. تاج العروس ج١ ص ٤٥، ج١٠ ص ٢٦.

و(١) «استبرئي» و(١) «اغربي» (٢) و(٣) «ابتغي الأزواج» فإن لم تكن (١) له نية لم يقع بهذه الألفاط طلاق لأنها^(ه) تحتمل الطلاق (وغيره)^(١).

٣٢٣ عاما صريحها(٧) غير (^) موضوع للطلاق إلا أن يكونا في مذاكرة الطلاق فيقع بها الطلاق في القضاء، ولا يقع فيما بينه وبين الله _ تعالى _ إلا أن ينوبه لأن ذكر الطلاق يغلب على ظنوننا أنه أراد به الطلاق، وإن لم يكونا في ذكر (٩) الطلاق وكانا في غضب أو (١٠) خصومة: وقع الطلاق بكل لفظ لا يقصد به السب والشتيمة، (ولم يقع بما)(١١) يقصد به السب والشتيمة(١٢) إلا أن ينويه، لأن عند الغضب إما أن يسبها وإما أن يطلقها، فإن كان لا يصلح للسب تعين للطلاق (١٣)، وإن كان يصلح للسب بقى الطلاق (١٤) محتملاً فلا يقم الطلاق إلا بالنية.

(١) الواو غير واصحة في (ص).

⁽٢) الغرب: الدهاب والتنحي عن الناس، وأغربه: نحاه، واغربي: أي تباعدي. والتغريب: النمي، والتغرب: البعد. انظر. طلبة الطلبة ص ١٣٠. لسان العرب ج٤ ص ٣٢٣٥.

⁽٣) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٤) في (ت، ش) (يكن)

⁽٥) في (ش) (لأنه).

⁽٦) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة يحتاجها المقام.

⁽٧) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (صريحة) وما أثبتناء أولى. لأن الصمير يعود إلى الكبايات.

⁽٨) ن (ل ٦٦ ب) ت.

⁽٩) في (ت، ش) (مذاكرة).

⁽١١) في (ش) زيادة (في).

⁽١١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (وإن كان) وفي (ت) (ولا يقع بما).

⁽١٢) في (ش) ريادة (لم يقع) وهي زيادة مخلة، وتناسب السياق في هذه النسخة

⁽١٣) في (ش) زيادة (للصرورة).

⁽١٤) زيادة من (ش) يحتاجها المقام.

فصل في وصف الطلاق

إذا وصف الطلاق بضرب⁽¹⁾ من الزيادة والشدة كان⁽¹⁾ بائناً، لأنه أشد⁽¹⁾ من الرجعي حكماً، مثل أن يقول: أنت طالق بائن، أو طالق أشد الطلاق، أو⁽²⁾ أفحش الطلاق، أو⁽⁰⁾ طلاق الشيطان، و⁽¹⁾ المدعة، و⁽¹⁾ كالجبل، و⁽¹⁾ ملء البيت.

⁽١) ځي (ش) (يوصف)،

⁽٢) في (ش) زيادة (واحداً).

⁽۳) ن (ل ۷۹ ب) ش،

⁽٤) زيادة من (ت، ش) السياق يقتضيها،

⁽٥) زيادة من (ش).

⁽٦) الواو يماثلها في (ش) (أو).

 $\begin{bmatrix}
 (1) \\
 (1)
 \end{bmatrix}$ $\begin{bmatrix}
 (1) \\
 \end{bmatrix}$ $\begin{bmatrix}$

٣٢٦ وإن قال يدك طالق أو رجلك طالق لم يقع عندنا(١٣)، (١٤) (لأن اليد تبعاً للكل فلو وقع الطلاق لصار الأصل تبعاً للتبع)(١٥) و(١٦) قال

⁽١) الوار زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٢) في صلب (ص) وفي (تُ، ش) (بها) وصححت فوق السطر في (ص) بما أثبتناه.

⁽٣) ن (ل ٧٠) ص

⁽٤) في (ش) زيادة (طائق).

⁽٥) في (ش) زيادة (أو رأسك).

⁽٦) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.

⁽٧) سقطت من صلب (ت) ملحقة بالهامش وسقطت من (ش).

⁽٨) في (ش) زيادة (أو ربعك).

⁽٩) في (ش) (يجب).

⁽١٠) زيادة من (ت، ش) يحتاجها المقام.

⁽١١) غير واضحة في (ت) بسبب الأرضة.

⁽۱۲) ن (ل ۲۷ أ) ت.

⁽۱۳) زیادهٔ من (ش).

⁽١٤) انظر: بدائع الصنائع ج٣ ص ١٤٣.

⁽١٥) ما بين القوسين زيادة من (ت) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽١٦) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

الشافعي (١) _ (رحمه الله)(١) _: يقع فيه (١) ثم في الكل ضرورة، لأن المرأة لا تتجزأ في (١) وقوع الطلاق (فيتكامل، ولنا. أنه أحرج الكلام مخرج الإنشاء واليد ليس بمحل لوقوع الطلاق فبطل كلامه)(١).

وإن طلقها نصف تطليقة، أو ثلث تطليقة، كانت تطليقة (١) تطليقة (١) واحدة، لأنه لا (٨) يتجزأ فيتكامل، لأن الواقع واقع بدليل وغير الواقع واقع (١) بغير (١١) دليل فكان التكامل (١١)، (١٢) أولى من التساقط.

 $\Upsilon \Upsilon V$ وطلاق المكره (والسكران) $(17)^{(17)}$ واقع عندنا $(11)^{(11)}$ خلافاً للشافعي $(11)^{(11)}$ وطلاق المكره (والسكران) عليه السلام $= (10)^{(11)}$ الخطأ (حمه الله) $(11)^{(11)}$ واقع عن أمتي $(10)^{(11)}$ الخطأ

⁽١) انظر: المهذب ح٢ ص ٨٠.

⁽٢) سئ ترجمته.

⁽٣) في (ت) (فيها).

⁽٤) في (ش) زيادة (حق).

⁽٥) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽١) في (ش) (كان).

⁽٧) كتبت في (ص) (طلاقاً) وصححت في الهامش بما أثبتناه وفي (ت) (طلقة).

⁽A) في (ش) (لم).

⁽٩) زيادة من (ش) يحتاجها المقام.

⁽١٠)كذا في (ت، ش) وفي (ص) (غير) والباء زيادة يحتاجها المقام.

⁽١١) في (ت) (الكامل) وهو خطأ.

⁽۱۲) ن (ل ۸۰ أ) ش.

⁽١٣) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽١٤) انظر: بدائع الصنائع ج٣ ص ٩٩، ١٠٠.

⁽١٥) في طلاق السكران عند الشافعي جاء في الأم خلاف ما ذكره المصنف: •قال الشافعي - رحمه الله - ومن شرب خمراً، أو نبيذاً فأسكره فطلق لزمه الطلاق..... انظر: الأم ج٥ ص ٢٣٥. وأما طلاق المكره عند الشافعية ففيه تفصيل: •إن كان إكراهه بحق المولى [من زوجته] إذا أكرهه الحاكم على الطلاق وقع طلاقه... وإن كان بغير حق لم يقع١. انظر: المهذب ج٢ ص ٧٨.

⁽١٦) زيادة من (ش).

⁽١٧) ما بين القوسين بماثله في (ش) (لقوله) وما أثبتناه هو الأصوب لما فيه من رفع الانتباس.

⁽١٨) في (ش) زيادة (الثلاث) ولم ترد في لفظ الحديث.

والنسيان وما استكرهوا عليه ا^(١)، والمراد به الحكم، ولنا قوله ـ عليه السلام ـ.: اكل طلاق جائر إلا طلاق الصبي (والمجنون)(٢) والمعتوه ا^(٣).

ويقع طلاق الأخرس بالإشارة، لأن الإشارة معهودة (١) منه يجب إقامتها مقام العبارة ضرورة.

- (٢) ما بين القوسين سقط من (ت).
- (٣) أورد الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ج٣ ص ٢٢١) نصاً يقارب هذا النص وهو:

 اكل طلاق واقع إلا طلاق الصبي والمجنون "، ثم قال: الحديث غريب "، وأخرج
 الترمذي (ج٣ ص ٤٨٧) الحديث (١١٩١): عن عطاء بن عجلان، عن عكرمة بن
 حالد المخزومي عن أبي هريرة قال: قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _:
 اكل طلاق جائز إلا طلاق المعتوه المغلوب على عقله "، قال الترمذي: هذا
 حديث لا نعرفه مرفوعاً إلا من حديث عطاء بن عجلان وعطاء بن عجلان
 ضعيف، ذاهب الحديث والعمل على هذا عند أهل العلم من أصحاب النبي _
 صلى الله عليه وسلم _ وغيرهم . . . » .
- (٤) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (المعهودة) وما أثبتناه أولى، لأنه أدق في أداء المعنى المطلوب.

⁽۱) أخرجه ابن ماحة والبهقي بروايات متقاربة عن عدد من الصحابة: فقد أخرجه ابن ماجة عن أبي ذر قال: قال رسول الله - صلى الله عليه وسلم - قإن الله تجاوز عن أمتي الخطأ والنسيان، وما استكرهوا عليه». وأخرج ابن ماجة والبيهقي عن ابن عباس - رضي الله عنه - لفظ ابن ماجة: «عن النبي - صلى الله عليه وسلم - قال قإن الله وضع عن أمتي الخطأ والنسيان وما استكرهوا عليه». لفظ البيهقي: «إن الله تجاوز لي عن أمتي الخطأ والنسيان وما استكرهوا عليه». قال البيهقي: جود إسناده بشر بن بكر وهو من الثقات، وأخرجه ابن ماجة عن أبي هريرة - رضي الله عنه - بلفظ: (إن الله تجاوز لأمتي عما توسوس به صدورها، ما لم تعمل به أو تتكلم مه وما استكرهوا عليه». وأخرجه البيهقي أيضاً عن موسى بن وردان قال: سمعت عقبة بن عامر - رضي الله عنه - يقول: قال رسول الله - صلى الله عليه وسلم -: اوضع الله عن أمتي الخطأ والنسيان وما استكرهوا عليه». انظر: سنن المبرى للبيهقي ج٧ ص

فصل

اذا أضاف الطلاق إلى النكاح وقع عقبب النكاح (١) مثل أن يقول: إن المتعالم (١) مثل أن يقول: إن

(١) اختلف العقهاء في صحة تعليق الطلاق على النكاح إلى فريقين:

الفريق الأول: وهم الحفية ويرون صحة تعليق الطلاق على النكاح ويقولون هو قول عمر وابن مسعود وابن عمر والزهري وابن المسيب والنخعي والشعبي ومكحول وسالم بن عبد الله وآخرين مرضي الله عنهم حجاء في المبسوط قوله: "وهذه المسألة تنبني على أصلنا: أن ما يحتمل التعليق بالشرط كالطلاق، والعتاق، والظهار يجوز إضافته إلى الملك عم أو خص».

الفريق الثاني: وهم الشافعية والحنابلة ويرون عدم صحة تعليق الطلاق على النكاح وأنه لعو وصورته: إذا قال رجل لأحنبية إن تزوجتك فأنت طالق، أو كل امرأة أتروجها فهي طالق، والمالكية وابن أبي ليلى يقولون إن خصّ امرأة بعينها أو النكاح من بلد بعينه أو من قبيلة بعينها صح التعليق وإن عمّ لم يصح. ويستدل الفريق الأول بإحماع الصحابة، وبما رواه مالك عن سعيد بن عمرو بن سليم الزرقي، أنه سأل القاسم بن محمد، عن رجل طلق امرأة، إن هو تزوجها؟ فقال القاسم بن محمد: إن رجلاً جعل امرأته عليه كظهر آمه إن هو تزوجها، فأمره عمر بن الخطاب محمد: إن رجلاً جعل امرأته عليه كظهر آمه الله هو تزوجها، فأمره عمر بن الخطاب على من يحيى الليثي ص ٣٨٠، ٣٨١ الحديث ١١٧٩. ثم قالوا: إن هذا بمحضر من الصحابة بغير نكير فكان إجماعاً. واستدل الفريق الثاني بالآتي:

آولاً: بما أخرجه الترمذي ج٣ ص ٤٧٧ الحديث ١١٨١ وأبو داود ج٢ ص ١٨٩ الحديث ٢٠٤٠، وأحمد ج٢ ص ١٨٩ الحديث ٢٠٤٠، وأحمد ج٢ ص ١٨٩ الحديث ٢٠٤٠، وأحمد ج٢ ص ١٨٩ معرف ١٩٠ وابن أبي شيبة ح١٤ ص ٢٠٤٠. من حديث عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده قال: قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم - الا نفر لابن آدم فيما لا يملك، ولا عتق له فيما لا يملك، ولا طلاق له فيما لا يملك، ولا طلاق له فيما لا يملك، هذا لفظ الترمذي وقال: حديث عبد الله بن عمرو حدث حسن صحيح. وهو أحسن شيء في هذا الباب وهو قول أكثر أهل العلم من أصحاب النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ وغيرهم.

ثانياً بما أخرجه الحاكم ح٢ ص ٤١٩، ولدارقطيي ج٤ ص ١٤. عن معاذ بن جيل أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ قال: «لا طلاق إلا بعد نكاح، ولا عتق إلا بعد ملك؛ هذا لقط الحاكم.

ثالثاً: بما أحرجه الحاكم ح٢ ص ٤١٩ عن عائشة - رضي الله عنها - توقعه بلفظ حديث معاذ السائل

رابعاً: بما أخرحه الحاكم ح٢ ص ٤١٩، عن ابن عباس يرفعه ولفظه الآطلاق لمن لا يملك.

خامساً: بما أخرجه الدارقطبي ج٤ ص ١٧، عن معاذ ـ رضي الله عنه ـ يرفعه *لا طلاق إلا بعد نكاح، وإن سميت المرأة بعينها». وفي سنده يزيد بن عباض، قال عنه الدارقطني اضعيف.

سابعاً: قال ابن القيم في زاد المعادج ص ٢١٧: هومن حجة هذا القول أن القائل: إن تزوجتُ فلامة فهي طائق مطلق لأجنبية وذلك محال، فإنها حين الطلاق المحلق أجنبية، والمتجدد هو نكاحها، والنكاح لا يكون طلاقاً، فعلم أنها لو طلقت، فإنما يكون ذلك استناداً إلى الطلاق المتقدم معلقاً، وهي إذ ذاك أجبية، وتجدد الصفة لا يجعله متكلماً بالطلاق عند وجودها، فإنه عند وجودها مختار للنكاح غير مريد للطلاق، فلا يصح. وقد أجاب الفريق الأول ـ كما جاء ذلك في إيثار الإتصاف ص ٢١٩ ـ ٣٣٣. أن ما رويتم عن الصحابة معارض بمثله فإنه روي عن عمر وعائشة وابن المسيب وابن جرير، مثل ذلك. وجاء في المبسوط (ج٢ ص ٩٧) للاستدلال بوقوع الطلاق المعلق على النكاح قوله: اوحجتنا في نقلك أن التعليق بالشرط يمين فلا تتوقف صحته على ملك المحل كالبمين بالله ـ نقالى ـ وهذا لأن اليمين تصرف من الحالف في ذمة نقسه، لأنه يوجب على نفسه البر، والمحلوف به ليس بطلاق، وقيام الملك في المحل لأجل الطلاق، ولكن المحلوف به متيقن الوجود عند وجود الشرط أولى أن ينعقد اليمين، وبأن كان المحلوف به متيقن الوجود عند وجود الشرط أولى أن ينعقد اليمين، وبأن كان المحلوف به متيقن الوجود عند وجود الشرط أولى أن ينعقد اليمين، وبأن كان المحلوف به متيقن الوجود عند وجود الشرط أولى أن ينعقد اليمين، وبأن كان المحلوف به متيقن الوجود عند وجود الشرط أولى أن ينعقد اليمين، وبأن كان المحلوف به متيقن الوجود عند وجود الشرط أولى أن ينعقد اليمين، وبأن كان المحلوف به متيقن الوجود عند وجود الشرط أولى أن ينعقد اليمين، وبأن كان

ولداً فهو حرصح، وإن كان لا يملك تسجير العنق في الولد المعدوم . . . قلت الفريق الأول يرى أن تعليق العقد على الشرط يترتب عليه ألا يوجد العقد إلا بعد تحقق الشرط فإذا تحقق الشرط وجد العقد وترتبت عليه آثاره وأحكامه، وذلك من وقت تحقق الشرط لا من وقت التعاقد. والفريق الثاني برى أن العقد المعلق على شرط ينعقد سبأ للحكم في الحال ولكن التعليق لا يكون منعاً من انعقاد العقد وبذلك كان السبب ... وهو الصيغة - موجباً للحكم في الحال، لكن التعليق منع وجود الحكم وآخره إلى زمان وجود الشرط. وعلى ذلك لو قال التعليق منع وجود الحكم وآخره إلى زمان وجود الشرط. وعلى ذلك لو قال شخص الامرأة أجنبية إن تزوجتك فأنت طالق فعلى رأي الغريق الأول: تطلق المرأة إن تزوجها ، الأن السبب - وهو الصيغة - المرأة إن تزوجها ، الأن السبب - وهو الصيغة - رأي الفريق الثاني أن المطلاق الإ بد من وجود الملك في المحل ليتقرر السبب ثم لما كانت موجودة عند التعليق لا بد من وجود الملك في المحل ليتقرر السبب ثم يتأخر الحكم إلى وجود الشرط بالتعليق. والذي يظهر لي - والله أعلم - أن تعليق الطلاق على النكاح غير صحيح ، الأنه:

أولاً: يخالف مدلول أحاديث كثيرة سبق ذكرها وهي وإن كان في بعضها مقال، إلا أنه يعضد بعصها بعصاً.

ثانياً: أن عقد الزواج في الشريعة الإسلامية يجب أن يقع مؤبداً فلا يجوز أن توجد فيه نية الطلاق قبل الزواج أو حين إبرامه.

ثالثاً: إن من مقاصد الشرع الدعوة إلى النكاح والترغيب فيه والطلاق أبغض الحلال إلى الله، والقرآن الكريم يدعو الزوح إلى إمساك المرأة ومعاشرتها بالمعروف حتى مع كراهيته لها قال _ تعالى _: ﴿وَعَاشِرُوهُنَّ بِالْمَعْرُوفِ فَإِن كُرْهُنَّ فَصَيَحَ أَن تَكَرَهُوا مَن الآية ١٩، سورة النساء. انظر: المبسوط صَبَعًا وَيَجْمَلُ الله فيهِ خَيْرًا كَثِيرًا في من الآية ١٩، سورة النساء. انظر: المبسوط حجة ص ٩٦، ٩٨. شرح فتح القدير ج٣ ص ٤٤٢، ٣٤٤. الخرشي على مختصر خليل جة ص ٣٦، حاشية الدسوقي على الشرح الكبير ج٢ ص ٢٩٢، ٢٩٢. بلغة السالك لأقرب المسالك والشرح الصغير بهامشه ج١ ص ٤٥٠، روضة الطالين ج٨ ص ٨٦، مغني المحتاج ج٣ ص ٢٩٢، الكافي لابن قدامة ج٢ ص ٨٣٥. الإنصاف للمرداوي ج٩ ص ٥٩، شرح التوضيح على التنقيح ج٢ ص ٣٨. كشف الأسرار عن أصول البرذوي ج٢ ص ٢٥١. ٢٨١ - ٢٨١.

- (۱) في (ت، ش) زيادة (فهي).
- (٢) انظر: الهداية مع شرح فنح القدير ج٣ ص ٤٤٢.
 - (٣) الواو سقطت من (ش).
 - (٤) انظر: روضة الطالبين ج٨ ص ٦٨.

(رحمه الله)(١) _ لا يقع، لأنه(٢) يقع بالإيقاع، وأنه قبل النكاح محال(٢)،(١). كا: أنه أوقعه بعد النكاح(٥).

وإذا أضافه إلى الشرط وقع عقيب الشرط مثل⁽¹⁾ أن يقول المرأته: إن دخلت الدار فأنت طالق، الأنه وقع^(٧) هكذا.

٣٢٩ ولا يصح إضافة الطلاق إلا أن يكون الحالف^(^) مالكاً أو يضيفه إلى ملكه، لأنه ينبغي أن يكون غالب الوجود عند وجود الشرط^(*) أو متيقن الوجود وذلك بأن يكون في الملك أو مضاعاً إلى الملك، فإن قال لأجنبية إن دخلت (⁽⁾ الدار فأنت طالق ثم تزوجها فدخلت الدار لم تطلق، لأنه ليس في الملك ولا مضافاً إلى الملك.

• ٣٣٠ وألفاظ الشرط (١١٠): إن، وإذا ما، وكل، وكلما، ومتى ومتى ما، نفي (١٢) هذه الألفاظ إذا وجلت الشرط انحلت اليمين لأن المعلق بالشرط (١٣) غير مكرر (١٤٠) إلا في كلمة كلما، لأنه يوجب التكرار حتى يقع ثلاث تطليقات إذا نكرر الشرط.

⁽١) سقطت من (ت).

⁽٢) في (ش) زيادة (لو وقع إنما).

⁽٣) سقطت من (ت، ش).

⁽٤) في (ش) زيادة (فلا يقع) وهي زيادة يقتضيها السياق في هذه النسخة.

⁽٥) في (ش) زيادة (فيقم).

⁽٦) اذ (ل ٧٠ ب) ص.

⁽٧) كذا في (ت) وهو الأولى، وفي (ص) (أوقع) وفي (ش) (واقع).

⁽٨) سقطت من (ت).

⁽٩) ن (ل ۲۷ ب) ت.

⁽۱۰) د (ل ۸۰ ب) ش.

⁽١١) في (ش) زيادة (سبعة).

⁽١٣) كذًا في (ش) وفي (ص، ت) (وفي) وما أثبتناه أولى،، لأنه تفريغ على ألفاظ الشرط السابقة.

⁽۱۳) سقطت من (ت، ش).

⁽١٤) في (ت) (متكرر).

 $\begin{bmatrix}
 \frac{YY}{Y} \\
 \end{bmatrix}$ فإن (1) تزوجها بعد ذلك (زوج (1) آخر)(2) وتكرر الشرط لم يقع شيء عندنا (1) خلافاً لزفر (1) _ (رحمه الله)(0) _ [لا إذا علق بالتزوج (1) بأن قال. كلما تزوجتك فأنت طالق، فتزوجها ثلاثاً طلقت ثلاثاً، (فلو تزوجها)(٧) بعد ذلك و (1) بعد (1) زوج آخر (11) طلقت أيضاً، لأن في مسألة (11) التعليق بالتزويج تعليق بالملك وفي غير ذلك لم يتعلق بالملك، وفي الملك لم يوجد (إلا الطلقات الثلاث)(17) فقط (وروال الملك بعد اليمين لا يبطلها فإن وجد الشرط في الملك انحلت (10) ووقع المطلاق)(11) ولو وجد الشرط (10) في غير الملك انحلت اليمين ولم يقع شيء لعدم المحلية.

٣٣٢ وإذا اختلفا في وجود الشرط، فالقول قول الزوج، لأنه منكر (١٧٠ إلا أن تقيم المرأة بينه (١٨٠ فإن كان الشرط لا يعلم إلا من جهتها، فالقول (١٩٠)

⁽١) ني (ش) (فإدًا).

⁽٢) كتبت (بزوج) والباء زائدة تحيل المعنى.

⁽٣) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

⁽٤) انظر: المبسوط ج٦ ص ٩٦.

⁽٥) زيادة من (ش).

⁽٦) في (ت) (بالتزويج).

⁽٧) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (ولو تزوجت) وهو تصحيف.

⁽٨) الواو زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٩) في (ص) كأنه شطب عليها.

⁽۱۰) نی (ش) (آخری).

⁽١١) سقطت من (ش).

⁽١٢) ما بين القوسين يماثله في (ت) (إلا في تطليقات ثلاث).

⁽١٣) أي: اليمي*ن.*

⁽١٤) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽١٥) سقطت من (ش).

⁽١٦) ني (ت) (ملك).

⁽١٧) في (ش) (ينكر).

⁽١٨) في (ت، ش) (البينة).

⁽۱۹) ن (ل ۸۱ أ) ش.

قولها (1) لأن (1) الآخر يخبر لا عن علم مثل (1) أن (تقول: حضت وقال لها الزوج: إن حضت فأنت طالق الزوج: إن حضت فأنت طالق وفلانة معك (1) (يعني ضرتها) (1) فقالت: قل (1) حضت (1) طلقت ولم تطلق فلانة، لأن قولها لا يقبل على غيرها (1).

الطلاق في الحال، لاحتمال أن لا يكون حبضاً بأن ينقطع لأقل من ثلاثة أيام، الطلاق في الحال، لاحتمال أن لا يكون حبضاً بأن ينقطع لأقل من ثلاثة أيام، فإذا تم (١٧) ثلاثة أيام حكمنا بالطلاق من (١٧) حين حاضت، لأنها قد (١٤) حاضت من ذلك الوقت وقد على الطلاق بوجود حيضها، ولو قال لها إذا حضت حيضة فأنت طالق لم تطلق حتى نظهر من حيضها (١٥)، لأن الحيضة الكاملة بالطهر، ومطلق الحيضة هي الكاملة.

(وطلاق الأمة تطليقتان حراً كان زوجها أو عبداً وطلاق الحرة ثلاث (١٦٠) حراً كان زوجها (١٧٠)

(١) في (ش) زيادة (لأمها أمينة).

(٢) في (ش) (و) وهي تباسب السياق في تلك النسخة.

(۲) ز (ل ۷۱) ص.

(٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (يقول لامرأته: إن حضت فأنت طالق فقالت حضت).

(٥) سقطت من (ش).

(١) في (ش) (إذا).

(٧) سقطت من (ت) وسقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

(A) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي ريادة توضيحية مهمة.

(٩) زيادة من (ت، ش) بحتاجها السياق.

(۱۰)ن (ل ۸د أ) ت.

(١١) جريا على قاعدة: الإقرار حجة على المقر لا على غيره.

(۱۲) في (ش) (حاضت).

(۱۳) مقطت من (ت).

(١٤) زيادة من (ت، ش) فيها تقرير .

(١٥) في (ت، ش) (حيضتها).

(١٦) كذًا في (ش) وهو الصحيح، لأنه بالرفع خبر للمبتدأ، وفي (س، ش) (ثلاثاً).

(١٧) في (ش) (حر).

أو عبداً^(١)، ^(٢)() وقال الشافعي (١) (رحمه الله)^(٥) الطلاق بالرحال. و $^{(3)}$ لنا قول عمر $^{(4)}$ _ رضى الله عنه _: «طلاق الأمة ثنتان $^{(5)}$ «

(١) في (ش) (الروح).

- (٥) زیادة من (ش).
- (٦) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط. سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٤٣.
 - (٧) في هامش (ت) زيادة (وحيضها حيضتان).
- (٨) أخرح البيهقي (ج٧ ص ١٥٨) عن عبد الله بن عتبة عن عمر بن الخطاب ـ رضي الله عنه ـ أنه قال: اينكح العبد امرأنين، ويطلق تطليقتين، وتعتد الأمة حيضتين، وإن لم تكن تحيص فشهرين أو [شهراً ونصف]». [كتنت (شهر ونصف) والصحبح ما أثبتناه، لأنه معطوف على منصوب]. وأخرج أبو داود والترمذي وابن ماجة والدارقطني عن مظاهر بن أسلم عن القاسم بن محمد عن عائشة عن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: ﴿ طلاق الأمة تطليقتان وقرؤها حيضتان؟ . وفي رواية الترمذي وأبو داود (وعدتها) بدلاً من (وقرؤوها). قال أبر داود: وهو حديث مجهول وقال الترمذي: حديث عائشة حديث غريب، لا تعرفه موقوعاً لا من حديث مظاهر بن أسلم، ومظاهر لا نعرف له في العلم غير هذا الحديث والعمل على هذا عند أهل العلم من أصحاب النبي _ صلى الله عليه وسلم _ وغيرهم وهو قول سفيان الثوري والشافعي وأحمد وإسحاق. انظر: سنن أبي داود ج٢ ص ٢٥٧، ٢٥٨ الحديث ٢١٨٩. سنن الترمذي ج٣ ص ٤٧٩ الحديث ١١٨٢. سنن ابن ماحة ج٢ ص ١٧٢ الحديث ٢٠٧٩. سنن الدارقطني ج١ ص ٣٩.
- (٩) وأخرح ابن ماجة والدارقطني عن عبد الله بن عمر قال: قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ..: ٥طلاق الأمة اثنتان وعدتها حيضتان؟. سنن ابن ماجة ج١ ص ٦٧٢ الحديث ٢٠٧٩، سنن الدارقطني ج٤ ص ٣٨.

⁽٢) في (ش) (عبد).

⁽٣) انظر: المبسوط ج ٦ ص ٣٩.

⁽٤) ما بين القوسين في (ش) تقديم ذكر عدد طلاق الحرة على الأمة.

فصل

٣٣٤ وإذا طلق الرجل امرأته ثلاثاً بدفعة واحدة قبل الدخول(١)، وقعت(١) عليها لوجود المحلية، فإن فرق الطلاق بانت بالأولى ولم تقع(١) الثانية(٤)، لأن المحلية لم تبق(٥)، (لأنها لم تبق لا في)(١) الملك ولا في العدة.

ولو قال لها أنت طالق واحدة (٧) وواحدة وقعت واحدة، لأن الثانية لم (١٠) تقع (١) بعد الأولى (لأنها غير معتدة) (١٠) (وبعد الأولى لم يبق المحلية) (١٠).

ولو قال (۱۲) أنت طالق واحدة قبل واحدة أو بعدها واحدة (أو مع واحدة) (۱۲) وقبل للتقدم، ومع واحدة) (۱۲) وقبل للتقدم، ومع

⁽١) في (ش) زيادة (بها).

⁽٢) في (ت) (وقعن).

⁽٣) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (يقع) وما أثبتناه أولى للمجانسة .

⁽٤) في (ش) زيادة (لعدم (ن ل ٨١ ب) ش المحلية)، وهي زيادة فيها تكرار.

⁽٥) ني (ش) (تلاني).

⁽٦) ما بين القرسين سقط من (ش).

⁽٧) غير واضحة في (ت) بسبب التصوير.

⁽٨) سقطت من (ت، ش).

⁽٩) في (ت) (يقع).

⁽١٠) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش وسقط من (ت، ش).

⁽١١) ما بين الفوسيس زيادة من (ت، ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽١٢) بي (ش) زيادة (لها).

⁽١٣)ما بين القوسين زيادة من هامش (ش) وهي زيادة مهمة.

⁽١٤) في (ش) (للتأخير).

⁽١٥) ما بين القوسيس غير واضح في (ت) بسبب الأرضة.

⁽١٦) د (ل ١٨ ب) ت.

للقران (۱)، والقبلية أو البعدية صفة للمذكور أولاً، فإن ذكر بحرف الكناية فصفة (۲) للمذكور آخر، (۲) تقول (۱): جاءني زيد (۱) قبل عمر، اقتضى سبق زيد، وإن قلت (۱) جاءني زيد قبله عمرو اقتضى سبق عمرو.

(وإذا)(٧) قال لغير المدخول مها: أنت طالق واحدة قبل واحدة تقع (٨) واحدة لكون الأول (٩) ذكراً سابقاً من كل وجه فبطلت المحلية عبد وقوع الثانية (١٠).

٣٣٦ وكذلك (١١) لو قال أنت طالق واحدة بعدها (٢٠) واحدة (التأجر (١٠) الثانية من كل وجه، ولو قال أنت طالق واحدة بعد واحدة) (١٥) يقع ثنتين، لأن التأخير (١٦) صفة المذكور (١٥) الأول (١٨) فكان سابقاً ذكراً متأخراً معنى، فيقعان معاً. وكذلك لو قال واحدة قبلها (٢١) واحدة (وكذلك لو قال (٢١) واحدة

⁽١) في (ت) (القران) وهو تصحيف.

⁽٢) في (ت) (بصفة).

⁽٣) في (ت) زيادة (مثل).

⁽٤) في (ت) (أن يقول) وهي تناسب السياق في ثلث النسخة.

⁽٥) ن (ل ٧١ ب) ص.

⁽٦) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (قال).

⁽٧) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فإذا).

⁽٨) في (ت، ش) (يقم).

⁽٩) في (ش) (الأولى).

⁽۱۰) في (ت) زيادة (من كل وجه).

⁽۱۱) سقطت من (ت).

⁽۱۲) في (ت) (بعد) وهو خطأ.

⁽١٤) في (ش) (لتأخير).

⁽١٥) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽١٦) في (ش) (النَّاخير).

⁽١٧) في (ت، ش) (للمذكور).

⁽١٨) في (ش) (أولاً).

⁽۱۹) في (ت) (كذا).

⁽۲۰) نی (ش) (مع).

⁽۲۱) في (ت) زيادة (أنت طالق).

مع واحدة أو قال معها واحدة)(١) ففي هذه(٢) الفصول (الأربعة يقع)(٢) [ثنين](٤).

٣٣٧ ولو قال لغير المدخول بها: إن دخلت الدار فأنت طالق واحدة وواحدة فدخلت الدار وقعت واحدة عند أبي حنيفة (٥٠ ـ (رحمه الله) ٦٠ ـ لأن الواو لمطلق الجمع ولا يتصور وقوع التطليقتين إلا بصفة القران أو الجمع أو التعاقب فاحتمل أن يقع بصفة التعاقب فلا يقع حكماً بالشك، وعندهما (٤٠ يقع التعنق) لأن الواو لمطلق الجمع

٣٣٨ ولمو قبال لمها أنبت طباليق واحبدة وواحبدة إن دخيليت البدار، فدخلت (١١) الدار (طلقت ثنتين)(١١) بالإجماع(١١).

ولو قال لها(١٢) أنت طالق بمكة (فهي طالق)(١٣) في الحال، لأن اللفظ يدل على الوقوع وتكون طالقاً في كل البلاد، لأن وقوع الطلاق لا يتخصص (١٤) بمكان،

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (أو قال معها واحدة وكذلك لو قال واحدة قبلها واحدة).

⁽٢) ن (ل ٨٢١) ش.

⁽٣) ما بين القوسين بماثله في (ش) (الأربع تقم).

⁽٤) في جميع النسخ ثنتان والصحيح ما أثبتناه، لأنها منصوبة.

⁽٥) انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج٣ ص ٣٩٥.

⁽٦) زيادة من (ش).

 ⁽٧) سقطت من صلب (ت) ملحقة بالهامش، وكتبت في جميع النسخ (ثنتان)
 والصحيح ما أثنناه لأنها منصوبة.

⁽٨) ن (ل ١٩٩) ت.

⁽٩) بداية اختلاف الخط في (ت).

⁽١٠) ما بين القوسين يماثله في صلب (ت) (تقع ثلاثاً) وهو خطأ وقد صحح فوق السطر بما أثبتناه.

⁽١١) زيادة من (ت، ش).

⁽۱۲) سقطت من (ت).

⁽١٣) ما بين القوسين يماثله في (ت) (طبقت).

⁽١٤) في (ت) (يختص).

وكذلك (1) لو قال أنت طالن في الدار (7) ولو قال: أنت طالق (1) إدا (4) دخلت مكة لم تطلق حتى تدخل (6) لوجود التعبيق، ولو قال: أنت طالق عدا [وقع (عليها الطلاق)(1)] (٧) بطلوع (٨) الفجر، لأن الوقوع يجوز أن يتأخر إلى محي، وقته (١)

(۱) نی (ت) (کذا).

(٢) في (ت) زيادة (يقع في الحال).

(٣) ن (ل ١٧٢) ص.

(١) في (ت) (إن) وقد كرر كتاشها وهو سهو من الناسخ.

(٥) في (ت، ش) زيادة (مكة).

(٦) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.

(٧) ما بين المعكوفين يماثله في (ت) (طلقت).

(٨) قي (ت) (عند طلوع).

(٩) في (ت) (الوقت).

نصل

وإذا قال (1) لامرأته: احتاري (۲) يموي بذلك (۳) الطلاق (1) أو قال لها طلقي نمسك فلها أن تطلق نفسها ما دامت في محلسها ذلك فإن قامت (۵) منه أو أخذت في عمل آخر خرج الأمر من يدها، لأن المخيرة لها مجلس العلم بإجماع الصحابة (۱) _ (رضوان الله عليهم أجمعين) (۱) _ ، فإن (۱) اختارت نفسها في قوله اختاري كانت واحدة بائنة، لأنه رضي بأن تختار نفسها وذلك بأن تسلم نفسها لها (۹) فلا يجوز له إبطال حقها في نفسها بالرجعية، ولا يكون ثلاثاً وإن نوى الزوج (۱۰) ذلك (۱۱)، لأنه (۱۲) لا يتنوع بخلاف البينونة

⁽١) في (ش) زيادة (الرجل).

⁽٢) في هامش (ش) زيادة (نفسك)،

⁽٣) في (ش) (لذلك).

⁽٤) في (ټ) (طلاقاً).

⁽۵) ن (ل ۸۲ ب) ش.

⁽٦) أخرج عبد الرزاق في مصنفه (ج٦ ص ٥٧٤، ٥٧٥ الحديث رقم ١١٩٣٩، وأخرج عبد مجاهد والمجارة بألفاظ متفارية فقد أخرج عبد مجاهد في قول ابن مسعود قال: «إذا ملكها أمرها فتفرقا قبل أن تقضي شيئاً فلا أمر لها». وأخرح عن أبي الزبير عن جابر بن عبد الله قال: «إن خير رجل امرأته قلم تقل شيئاً حتى تقوم فليس بشيء». وعن عبد الله بن عمر، أن عمر بن الخطاب، وعثمان بن عفان كانا يقولان: إذا خير الرجل امرأته أو ملكها، واعترقا من ذلك المجلس ولم يحلف شيئاً عامرها إلى زوجها.

⁽٧) زيادة من (ت)

⁽٨) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (وإن) وما أثبتناه أولى لأنه تفريغ على ما سبق.

⁽٩) سقطت من (ت) وفي هذا الموضع بياض بمقدار كلمة.

⁽١٠) في (ص) زيادة (و) لا داعي لها.

⁽١١) يماثلها في (ت) (الثلاث).

⁽١٢) زيادة من (ش) يحتاجها السياق.

والحرمة. ولا بد من ذكر النفس () (في كلامه أو كلامها) ()، لأنه لو قال اختاري فقالت: اخترت، يحتمل اختيار () نفسها، [ويحتمل احتيار (وجها)) ()] فلا يقع ().

• ٣٤ (ولو) (١) قال لها: طلقي نفسك، فقالت: طلقت نفسي (٢) فهي واحدة رجعية، لأنه صريح، (وإن) (١) أراد (١١) الزوح ثلاثاً (١١) (فأوقعت ثلاثاً) (١٢) وقعن (١٢) لأن الأمر بالتطليق (١٤) (ذكر التطليق) (١٥) معنى فيجوز (١١) فهه نية الثلاث (١٧).

ولو قال لها: طلقي نفسك متى شئت، لها أن تطلق نفسها في المجلس وبعده، لأن (١٨)، (١٩) متى تعم الأوقات (٢٠) صويحاً.

(١٢)كذا في (ش) وفي (ص) (ذلك وثلاث عليها) وهو خطأ وسقط من (ت).

(١٥) ما بين القوسين يماثله في (ش) (ذكرا للتطليق) وهو خطأ لأنه نصب خبر إن المرفوع، وفي (ت) (ذكر للتطليق).

(١٦) غير وأضحة في (ت) بسبب الأرضة.

(١٧) في (ت) زيادةً (بخلاف قوله أنت طالق ونوى به الثلاث لأنه يقتضي طلاقاً والمقتضى لا عموم له) وهي بيان صورة حكم المخالف.

(۱۸) نی (۲).

(١٩) في (ت، ش) زيادة (كلمة).

(٢٠) في (ت) (بالأرقات).

⁽١) في (ش) (اليقين) وهو تصحيف.

⁽٢) ما بين القوسيس بماثله في (ت) (في كلام الرجل أو المرأة).

⁽٣) سقطت س (ت).

⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (اختياراً لزوجها).

⁽٥) ما بين المعكوفين يماثله في (ت) (أو يتبن الزوح).

⁽٦) في (ت) زيادة (فقد رقع الشك في رقرع الطلاق)

⁽٧) في (ش) زيادة (بالاحتمال) وفي (ت) (الطلاق بالشك).

⁽٨) زيادة من (ت، ش) بحتاجها المقام

⁽٩) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن) في (ت) (فإذا).

⁽۱۰) في (ش) (نوى).

⁽۱۱)ن (ل ۲۹ ب) ت.

⁽۱۳) زیادة من (ت، ش).

⁽١٤) في (ت) (بالتعليق).

[٢٤١] وإذا (١) قال لرجل طلق امرأتي، له أن يطلقها (١) في المجلس وبعده، لإطلاق التركيل وآثار الصحبة (١) (رضي الله عنهم أجمعين) (٥) ورد (١) في التفويص فإنه (١) تمليك (٨)، فيقتصر جوابه على المجلس ولا يكون وارداً في التركيل. ولو قال لرجل طلقها إن شئت عله أن يطلقها في المجلس خاصة (١) لأنه تفويض إليه (١٠) عندنا (١١)، (١١).

ولو^(۱۳) قال لها إن كنت^(۱۱) تحيني أو تبغضيني فأنت طالق. فقالت^(۱۱) أنا^(۲۱) أحبك أو أبغضك (وقع الطلاق)^(۱۷)، وإن^(۱۸) كان في قلبها خلاف ما أظهرت، لأن الحقيقة لا يوقف^(۱۹) عليها فأقيم السبب الدال عليه^(۲۱) مقامه^(۲۱) وهو الإخبار عنه^(۲۲).

(١) في (ت) (لو).

(٢) في (ت) (يطلق امرأته).

(٣) في (ت، ش) (الصحابة).

(٤) لم أجد فيما بين يدي من الكتب ما يوضح آثار الصحابة التي أشار إليها المصنف في التفويص.

(٥) زيادة من (ت).

(٦) زيادة من (ت) إثباتها أولى، لأنها محل استدلال الخصم.

(۲) في (ټ، ش) (وأنه).

(٨) في (ت) (تملك).

(٩) نَ (ل ١٨٣) ش.

(١٠) سقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.

(١١) زيادة من هامش (ش) وهي زيادة تجري على عادة المؤلف.

(١٢) انظر الهداية مع شرح فتح القدير ج٣ ص ٤٢٩.

(١٣) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش).

(١٤)كتبت في (ت) (كنتي) وهو خطأ إملائي.

(١٥) في (ش) (وقالت).

(١٦) صقطت من صلب (ض) ملحقة بالهامش.

(١٧) ما بين القوسين يماثله في (ت) (طلقت).

(١٨) في (ت) (لو).

(١٩)كذًا في (ت، ش) وفي (ص) (توقف).

(۲۰) في (ت، ش) (عليها).

(٢١) في (ش) (مقامها).

(٢٢) فيّ (ش) (عنها) سقطت من (ت).

العدة ورثت منه، وإن مات بعد انقصاء عدتها فلا ميراث لها(١)، وقال الشافعي(١) العدة ورثت منه، وإن مات بعد انقصاء عدتها فلا ميراث لها(١)، وقال الشافعي(١) _ (رحمه الله)(١) _ لا ترث بحال(١)، لأن الميراث(١) (إنما يكون)(١) بصفة(١) _ الزوجية وقد زالت(١)، و(١) لنا أن الصحابة(١١) _ (رضي الله عمهم)(١) _ (رضي الله عمهم)(١) _ الجتمعت(١١) على توريث تماضر(١١) امرأة عبد الرحمن بن عوف(١١) _ (رضي

(١) في (ت) (لو).

(٢) انظر: المبسوط ج٦ ص ١٥٤، ١٥٥.

(٣) انظر الأم ج٥ ص ٢٣٥، ٢٣٢.

(٤) زيادة من (ش) وفي (ت) ريادة (رضي الله عنه).

(٥) في (ت) (في الوجهين).

(٦) زيادة من (ت).

(٧) في (ت، ش) (بسبب)

(٨) في (ش) زيادة (الزوجية).

(٩) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

(١٠) كتبت في صلب (ص) (الصحبة) وكتب فوق السطر ما أثبتناه.

(۱۱) زیادة من (ت).

(١٢) كتبت في (ت) بطريقة لم أسنطع قراءتها.

(١٣) هي تماضر بنت الأصبغ بن عمرو بن ثعلبة الكلبية وهي ابنة سيد قبيلة كلب نزوجها عبد الرحمن بن عوف قال الواقدي: هي أول كلبية نكحها قرشي ولم تلد له غير أبي سلمة. وكان عبدالرحمن طلقها ثلاثاً في مرض موته فورقها عثمان بمد انقضاء العدة ثم تزوجها الزبير بن العوام ثم طلقها فلم تلبث عنده إلا يسيراً. انظر ترجمنها: تهذيب الأسماء واللغات ج٢ ص ٣٣٣، ٣٣٤. الإصابة مع الاستبعاب ج٢١ ص ٢٣٣، ١٦٤. الإصابة مع الاستبعاب

(18) هو أبو محمد عبد الرحمن بن عوف بن الحارث القرشي الزهري كان اسمه في النجاهلية عبد عمرو وقيل: عبد الكعبة فسماء رسول الله ـ عبد الرحمن، ولد عام الفيل بعشر سبين وهو أحد الثمانية السابقين إلى الإسلام، وأحد العشرة المبشرين بالجنة، وهو أحد الستة الذين هم أهل الشورى الذين أوصى إليهم عمر بل الخطاب ـ رضي الله عنه ـ بالخلافة وقال إن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ توفي وهو عنهم راض، هاجر الهجرتين إلى الحبشة وهاجر إلى المدينة، وشهد مع رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ بدراً وما بعدها من المشاهد وكان حرفته التجارة، وكان كثير الإنفاق في سبيل الله، توفي سنة ٢٢ هـ وقيل ٢١ هـ، ودوى عن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ ١٦ حديثاً انظر ترجمته: تهديب الأسماء =

الله عنه)(١) - حين مات وقد(٢) طلقها في مرضه(٩) وهذا إدا كانت العدة باقية فأما إذا انقضت العدة لا^(١) شيء لهاء لأنه لم يبق بينهما علقة(٥) النكاح(١)

٣٤٣ و (٢) إذا قال (٨) أنت طالق إن شاء الله متصلاً لم يقع الطلاق، لأن موسى - صلوات الله عليه - قال (للخضر - عليه السلام -) (١) ﴿ سَتَجِدُفِقَ إِن شَاءَ اللهُ صَالِرًا ﴾ (١٠) ولم يصبر و (١١) لم يكن خلفاً (١٢) في الوعد، إذ (١١) الأنياء - (صلوات الله عليهم) (١١) - عصموا عن (١٥) الخلف في الوعد.

⁼ واللغات ج١ ص ٣٠٠ ـ ٣٠٢. الإصابة مع الاستيعاب ج١ ص ٣١١ ـ ٣١٣. أسد الغاية ج٣ ص ٣١٣ ـ ٣١٧.

⁽١) زيادة من (ت).

⁽٢) ني (ش) زيادة (كان).

⁽٣) أخرح البيهةي (ج٧ ص ٣٦٣) عن ابن شهاب عن طلحة بن عد الله بن عوف قال وكان أعلمهم بذلك، وعن أبي سلمة بن عبد الرحمن بن عوف قال: إن عبد الرحمن بن عوف ـ رضي الله عنه طلق امرأته البتة وهو مريض فورثها عثمان _ رضي الله عنه _ منه بعد انقضاه عدتها. وعن ابن جرير، قال أخبرني ابن أبي مليكة أنه سأل ابن الزبير عن الرجل الذي يطلق المرأة فيبتها ثم يموت وهي في عدتها فقال عبد الله بن الزبير: طلق عبد الرحمن بن عوف _ رضي الله عنه _ تماضر بست الأصبغ الكلبية فبتها، ثم مات وهي في عدتها فورثها عثمان _ رضي الله عنه _ قال الن الزبير: وأما أنا فلا أرى أن ترث مبتوتة.

⁽٤) مي (ش) (فلا).

⁽٥) ن (ل ۲۰ ا) ت.

⁽١) زيادة من (ش) يحتاجها السياق.

⁽٧) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٨) في (ت) زيادة (لامرأته).

⁽٩) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽١٠) من الآية ٦٩، سورة الكهف.

⁽١١) الواو سقطت من (ش).

⁽۱۲) في (ش) زيادة (منه).

⁽١٣) في (ش) (و).

⁽١٤)كذا في (ش) وهي (ص) (عليهم السلام) وفي (ت) (عليهم الصلاة والسلام).

⁽١٩) في (تُ) (من).

(ولو)(١) قال لها(٢) أنت(٣) طالق ثلاثاً إلا واحدة طلقت ثنتين وإد قال ثلاثاً (١) إلا ثنتين أن طلقت واحدة، لأن المستشى يخرج(١) من الصدر(١) (وإن قال إلا ثلاثاً يقع ثلاثاً، لأن استثناء الكل من الكل لا يصلح)(١).

لله المن التروج امرأته) (١٠ أو شقصاً (١٠) و قعت الفرقة، لأن النكاح عقد ضروري ولا حاجة في ثبوت النسب في المملوكة (١١) لو (١٠) إلى النكاح، وكذلك لو ملكت المرأة زوجها أو شقصاً منه (وقعت الفرقة) (١٠) لوجود التمانع بين مقتضى ملك النكاح و (١٤) ملك اليمين (والله أعلم) (١٠).

⁽١) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش).

⁽٢) بقطت من (ت، ش).

⁽٣) تكورت في (ص) سهواً من الناسخ.

⁽٤) ن (ل ۸۳ ب) ش.

⁽٥) في (ش) (مخرج).

⁽١) أي المستثنى منه.

⁽٧) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) فيها حكم جديد.

 ⁽A) ما بين القوسين يماثله في (ش) (أحد الزوحين صاحبه) وكنمة (أحد) ملحقة بالهامش.

⁽٩) ن (ل ١٧٣) ص.

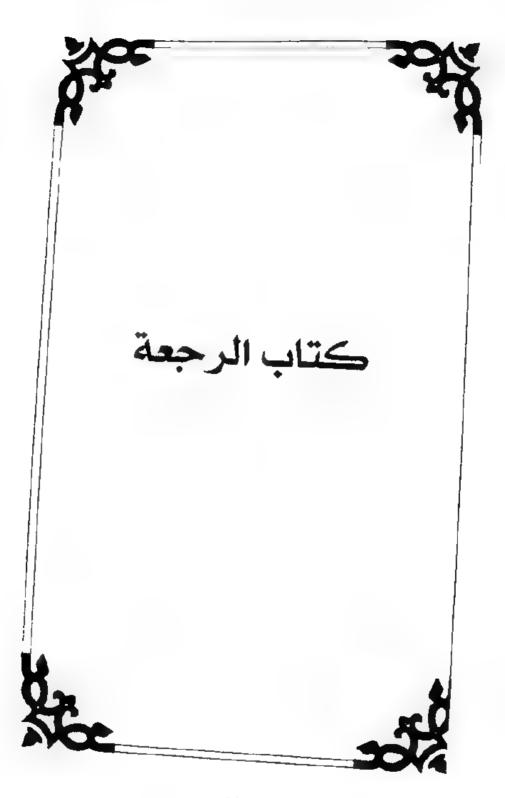
⁽۱۱) في (ش) (منه).

⁽١١)كذا في (ت، ش) وهو الأولى وفي (ص) (المملوك).

⁽۱۲) سقطت من (ت).

⁽١٣) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

⁽١٤) في (ش) زيادة (مقتضى).



كتاب الرجعة

إذا طلق الرجل امرأته تطليقة (١) أو تطليفتين فله أن يراجعها في عدتها، رضيت بذلك أو لم ترص، لقوله - تعالى - (في المطلقات) (١) ﴿ وَالْعُلْقَاتُ يَرَبِّهُ اللَّهُ عَلَيْكُ إِنَّ اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكُ إِنَّ اللَّهُ عَلَيْهُ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْهُ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْهُ اللَّهُ عَلَيْهُ اللَّهُ عَلَيْهُ اللَّهُ عَلَيْهُ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْهُ اللَّهُ عَلَيْهُ اللَّهُ عَلَيْهُ اللَّهُ الللَّهُ اللَّهُ اللَّلَّ اللَّهُ اللَّلَّ اللَّهُ الللَّهُ اللَّا اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ ا

٣٤٦ ويستحب أن يشهد على الرجعة شاهدان (٢٠)، لقوله _ تعالى _: ﴿ وَإِذَا لِلَّهُ مَا لَمُ اللَّهُ مَا اللَّهُ اللَّلَّالَّا اللَّهُ اللَّ

⁽١) في (ت، ش) زيادة (رجعية)،

⁽٢) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽٤) ما بين القوسين زيادة من (ش).

⁽٥) في (ت) زيادة الرجل.

⁽١) في (ت) زيادة (بقول).

⁽٧) كَذَا في (ت) وفي (ص، ش) (شاهدين) رهو خطأ لأنه فاعل مرفوع بالألف.

⁽٨) من الآية الثانية سورة الطلاق.

⁽٩) ن (ل ١٨٤) ش.

⁽١٠) ما بين القوسين يماثله في (ش) (الإشهاد واجب أو مندوب).

⁽۱۱)ن (ل ۷۰ ب) ت.

⁽١٢) وهو أحد القولين، والثاني أنه مستحب انظر: المهدب ح٢ ص ١٠٣٠.

رحمه الله تعالى ـ الإشهاد واجب لظاهر النص ولما^(۱) أنه)^{(۲), (۲)} لا يدل على أنه إذا⁽¹⁾ لم يفعل (لا تجوز)^(۵) الرجعة.

وإذا (أ) انقضت العدة فقال (١) قد كنت راجعتها (٨) في العدة فصدقته (١٠) فهي رجعة لظهورها بتصادقهما (١٠)، وإن كذبته فالقول قولها، لأنها تنكر (١١) ولا يمين عليها عند أبي حنيفة (١٠) _ رحمه الله _ لأنها من الأشياء الستة (١١٠).

 الزوج قد راجعتك فقالت مجيبة له (۱۲) قد انقضت عدتي لم الله (۱۲) الرجعة عند أبي حنيفة (۱۲) _ (رحمه الله) (۱۷) _ وعندهما (۱۲) مصح (۱۸) ، (۱۹) ، (۱۹) ، (۱۹) لأن الرجعة تحققت بلفظه (۲۰) .

وإذا قال زوج الأمة بعد انقضاء عدتها: قد كنت راجعتك وصدقه المولى

⁽١) انظر: المسوط ج١ ص ١٩.

⁽٢) ما بين القرسين زيادة من (ت) وهي زيادة مهمة تجري على عادة المؤلف.

⁽٣) في (ص، ش) (و) تم الاستغناء عنها بعد إثبات زيادة النسخة (ت).

⁽٤) في (ت) (لو),

⁽a) ما بين الغوسين بماثله في (ش) (لم تجز).

⁽٦) في (ت) (لو).

⁽٧) في (ت) زيادة (الزوج)

⁽٨) في (ت) (راجعتك).

⁽٩) في (ش) زيادة (المرأة).

⁽١٠) في (ت) (بتصادقها). وهو تصحيف.

⁽١١) في (ت، ش) (منكوة).

⁽١٢) انظر: بدائع الصائع ج٣ ص ١٨٥.

⁽١٣) سبق ذكرها في الفقرة ٢٦٧. انظر أيضاً المبسوط ج٥ ص ٥.

⁽۱٤)ن (ل ۷۳ ب) ص.

⁽١٥)كذا في (ت، ش) وهو أولى للتجانس وفي (ص) (يصح).

⁽١٦) انظر: المبسوط ح٦ ص ٢٤.

⁽١٧) زيادة من (ت، ش).

⁽١٨) مي (ش) زيادة (الرجمة).

⁽١٩) في (ش) زيادة (لأبي حنيفة _ رحمه الله _ أنها لم تبق معندة وأخبرت وهي غير معتدة). وفي (ت) زيادة (ولأبي حنيفة _ رحمه الله _ أمها لم تبق معتدة بإخبارها، مالغول قولها في العدة).

وكذبته الأمة، فالقول قولها (وهذا قول أبي حنيفة (١) _ (رحمه الله)(٢) _ لأن قولها هو المعتبر في انقضاء العدة، (وعندهما(١) القول قول الزوج(٣)(١) إ(١) _ (١)

٣٤٨ وإذا انقطع الدم من الحيضة الثالثة لعشرة أيام انقطعت الرجعة، وإن لم تغتسل، لأن مدة الاغتسال لا تكون (١٠) من الحيض إذا كانت أيامها عشرة (٨)، لأن (١٠) قوله (١٠) - تعالى - ﴿وَلَا نَقْرَبُومُنَّ حَتَّى يَطْهُرُنَّ ﴾ (١١) القراءة بالتخفيف حمل على ما إذا كان (١٢) أيامها عشرة (١٢).

وإن انقطعت (١٤)، (١٥) لأقل من عشرة أيام، لم تنقطع الرجعة حتى تغتسل، لقوله - تعالى -: ﴿وَلَا نَقْرُبُوهُنَّ حَقَّ يَطْهُرَنَّ ﴾ (١٦) بالتشديد أي يغتسلن (١٧) ولما كان حكم حرمة القربان باقياً كان حكم (١٨) الحيض باقياً، قكانت (١٩) في العدة (٢٠)، لأن المطلقات يتربصن بأنفسهن ثلاثة قروه.

⁽١) انظر: المبسوط ج٦ ص ٢٤، ٢٥.

⁽٢) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة.

⁽٣) في (ت) (المولى) وهو خطأ. انظر المرجع السابق.

⁽٤) ما بين القوسين زيادة من (ت) وهامش (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽٥) في هامش (ش) زيادة (والمولى) وهو خطأ. انظر المرجع السابق.

⁽٦) في (ت) زيادة (لأن المدعى عليه هو المولى دون الأمة).

⁽٧) في (ش) (يكون).

⁽A) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عشراً).

⁽٩) تكررت في (ت) وهو سهو من الناسخ.

⁽۱۰) في (ش) (قول الله).

⁽١١) من الآية ٢٢٢، سورة البقرة.

⁽۱۲) نی (ت، ش) (کانت).

⁽١٣) كذا ڤي (ت، ش) وڤي (ص) (عشراً).

⁽١٤) في (ت) (انقطع)

⁽۱۵) ن (ل ۸٤ ب) ش.

⁽١٦) ﴿ وَلَا نَقْرَبُوهُنَّ ﴾ لم تثبت في (ص، ت).

⁽١٧) انظر: جامع البيان للطبري ج٢ ص ٢٢٧، ٢٢٨.

⁽١٨) زيادة من (ش) تكمل المعنى.

⁽۱۹) في (ش) (وكانت).

⁽۲۱) دَ (ل ۲۱ أ) ت.

(١) في (ت) (كذلك).

(٣) في (ش) زيادة (كاملة).

(٤) ما بين القوسين سيأتي في (ت) بعد كلمات.

(٥) في (ت) هذا موقع الجملة (حكم بكونها طاهرة).

(٦) في (ت) (لم) وهو خطأ من الناسخ.

(٧) ما بين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة.

(٨) في (ش) (لم).

(٩) في (ت) زيادة (حنى تصلي).

(١٠) انظر: المبسوط ج٦ ص ٢٨.

(١١) ما بين المعكوفين سقط من (ت).

(١٢) زيادة من (ش).

(١٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (ينقطع بمجرد التيمم).

(١٤)كذا في (ش) وهو الصحيح وفي (ص، ت) (الوضوء).

(١٥) في (ش) (أنها) وفي (ت) (أن التيمم).

(١٦) في (ش) (يظهر).

(١٧)كذًا في (ش) وفي (ص، ت) (غيره).

(۱۸) في (ت) (يصيبها).

(١٩) في (ت) (فإذا) وفي (ش) (وإن).

(۲۰) في (ش) زيادة (كاملا).

(۲۱) في (ت) (فرقها).

(٢٢) لُ (ل ١٧٤) ص.

(٢٣) في (ش) (ينقطع).

⁽٢) في (ت) (الصلاة).

تنقطع (١) الرجعة، وإن كان أقل من عضو انقطعت، لأن الظاهر وصول الماء إليه للطافته (٢) ثم جف (٢) بعد دلك.

• ٣٥٠ والمطلقة الرجعية تتشوف وتنزين فلعل⁽¹⁾ الله يحدث بعد ذلك أمراً.

ويستحب لزوجها^(٥) أن لا يدخل عليها حتى يؤذنها، أو يسمعها خفق نعليه، فلعله ينظر إلى فرجها بشهوة فيصير بها^(١) مراجعاً^(٧) ثم^(٨) يطلقها لعدم الموافقة فتطول^(٩)، (١٠) العدة (١١) وذلك ضرر (١٢) بها.

والطلاق الرجعي لا يحرم الوطء عندن (١٣) لقوله _ تعالى _. ﴿ وَمُولَئِنَ لَهُولُهُ وَ تَعَالَى _. ﴿ وَمُولَئِنَ ا أَتُنُّ رِيَّهِنَّ ﴾ (١٤) سمى الزوج المطلق بعلا، والشافعي (١٥) _ (رحمه الله)(١٦) _ يقول (١٧): كونها مطلقة بدل (١٨) على زوال الملك والزوجية.

٣٥١ وإن^(١٩) كان الطلاق بائنا دون الثلاث، فله أن يتزوجها في عدتها^(٢٠)

⁽١) ني (ت) (لرقته ولطافته).

⁽٢) في (ت، ش) (جفت).

⁽٣) ني (ت) (ولعلم)

⁽٤) نَي (ت) (للزوج).

⁽٥) زيادة من (ش) يحتاجها السياق.

⁽١) ني (ت) زيادة (به).

⁽٧) نُ (لِ ١٨٥) ش.

⁽٨) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (فيطول).

⁽٩) في (ش) زيادة (عليها).

⁽۱۰) في (ت) زيادة (عليها).

⁽١١) في (ش) (إضرار).

⁽١٢) انظر: المبسوط ج٦ ص ١٩.

⁽١٣) من الآية ٢٢٨، سورة البقرة.

⁽١٤) انظر: المهذب ج٢ ص ١٠٢.

⁽١٥) زيادة من (ت، ش).

⁽١٦) في (ت) (يقال).

⁽١٧) ني (ت) (دليل).

⁽١٨) فيُّ (ت) (إذاً).

⁽١٩) الأولى _ في نظري _ أن يقول: قله أن يراجعها ما دامت في العدة، ويتزوجها بعد انقضاء عدتها برضاها

وبعد انقضاء عدتها(١) برضاها(٢)، لأن المحرم هو(٣) الثلاث.

وإن كان الطلاق ثلاثاً في الحرة أو ثنتين في الأمة لم تحل له حتى تنكح زوجاً غيره لقوله - تعالى -: ﴿ وَإِن مَلْقَهَا فَلا يَجُلُ لَمُ مِنْ بَعَدُ حَتَى تَنكِحَ زَوْجًا عَيْرَةً ﴾ (٥) يعني الثالثة (٦) ، لأنه بعد قوله - تعالى --) (٧) . ﴿ الطَّلَاقُ مُرَّنَانِ ﴾ (٨) ويشترط في الزوج (٩) الثاني أن يكون النكاح صحيحاً (ويدخل) (١٠) بها، ثم يطلقها، أو يموت عنها، لقوله - تعالى -: ﴿ حَتَّى تَنكِحَ زَوْجًا غَيْرَةً ﴾ (٥) سماه زوجاً فيشترط كمال الزوجية وذلك بالنكاح الصحيح.

٣٥٢ وشرطنا (١١) الدخول بهالقوله تعالى -: ﴿ مَثَّىٰ تَنكِحَ زُوبًا غَيْرَهُ ﴾ (١٢) والله والمحديث العسيلة (١٤) (وهو ما روي: قاأن امرأة (١٥) ، (١١) رفاعة القرضي (١٧)

⁽١) في (ش) (العدة).

⁽۲) زیادة من (ت) وهی زیادة توضیحیة مهمة.

⁽٣) ريادة من (ت، ش) يحتاجها السياق.

⁽٤) في (ت) (اثنتين).

⁽٥) من الآية ٧٣٠ سورة البقرة.

⁽٦) انظر: تفسير القرآن العظيم لابن كثير ج١ ص ٤٠٧.

⁽٧) ما بين القوسين الكبيرين سقط من (ت).

⁽A) من الآية ٢٢٩، سورة البقرة.

⁽۱) د (ل ۲۱ پ) ت

⁽١٠) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فيدخل).

⁽١١) في (ش) (يشترط).

⁽١٢) قرَّله _ تعالى _: ﴿رَبِّهَا غَيْرَةٌ﴾ لم يثبت في (ت).

⁽١٣) من الآية ٢٣٠ سورة البقرة.

⁽١٤) شنه - صلى الله عليه وسلم - لذة الجماع بذوق العسل فاستعار لها ذوقاً. وإسما أنث، لأنه أراد قطعة من العسل. وجاء بالتصغير «العسيله» إشارة إلى القدر القليل الذي يحصل به، كما قال ابن الأثير. انظر: النهاية في غريب المحديث والأثر ج٣ ص ٢٣٧. تاج العروس ح٨ ص ١٨.

⁽١٥) اسمها تميمة بنت وهب. وقيل في اسمها غير دلك. انظر: طبقات ابن سعد ج^

⁽١٦) كتب فوق السطر (أبي) وما أثبتناه هو الصحيح حسب روايات الحديث.

⁽١٧) روي في نسخة (ش) زيادة (أسي) لرفاعة القرضي في المواضع الثلاثة التي وردت =

جاءت إلى النبي عليه السلام وقالت: أن (١) رفاعة طلقني ثلاثاً وتروجت بعبد الرحمن بن الزبير (١) فما وجدت منه إلا كهدبة (١) ثوبي هذه فقال النبي عليه السلام تريدين أن ترجعي إلى (١) رفاعة (٥) فقالت. نعم فقال عليه السلام -: لا. حتى [تذوقي] (١) عسيلته وبذوق عسيلتك) (١) $(^{(4)})^{(4)}$.

فيها ولكنها فوق السطر وهي زيادة غير صحيحة وصحة اسمه: وفاعة وليس أب رفاعة. وهو رفاعة بن سموال، وقبل رفاعة بن رفاعة القرضي من بني قريفة المدني، صحابي، وهو خال أم المعؤمنين صفية بنت حيى بن أحطب روج السي صلى الله عليه وسلم ــ لأن أمها برة بنت سموال، روى أبر عمر وابن منة عن رفاعة أنه قال: نزلت هذه الآية: ﴿ وَهَا وَلَقَدْ وَصَّلْنَا لَمَنُمُ الْفَوْلُ لَتَلَهُمْ يَنَذَكُونِكِ ﴾ الآية ترجعته: طبقات ابن سعد ج ٨ ص ١٢٠، ٤٥٧، ٤٥٨. أسد الغابة ج ٢ ص ١٨١. تهذيب الأسماء واللغات ج ١ ص ١٩١.

(١) فوق السطر (أبي) وهو خطأً.

(Y) هو عبد الرحمن بن الزبير بن باطيا من بني قريظة، ويقال: هو ابن الزبير من زيد، بن أمية، من أوس له صحبة وهو الذي تزوج المرأة التي طلقها رفاعة القرضي فقالت للنبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ: إنما معه مثل هدبة الثوب. انظر ترجمته: أسد الغابة ج٣ ص ٢٩٢، الإصابة مع الاستيعاب ج٣ ص ٢٨٠. ثهذيب الأسماء واللغات ح١ ص ٢٩٥. تهذيب التهليب ج٣ ص ١٧٠.

 (٣) قال ابن الزبير: أرادت متاعه [ذكره] وأنه رخو مثل طرف الثوب، لا يغني عنها شيئاً. النهاية في غريب الحديث ج٥ ص ٢٤٩.

(٤) فوق السطر زيادة (أبي) وهو خطأ.

(ه) ن (ل ۸۵ ب) ش.

(٦) كتبت هكذا (تذوتين) وهو خطأ، لأنه فعل مصارع منصوب بحذف النون.
 والصحيح ما أثبتناه.

(٧) ما بين القوسين الكبيرين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة.

(A) أخرجه أصحاب الكتب السنة عدا أبا داود عن عائشة ـ رصي الله عنها ـ فقد أخرجه البخارى في عدة روايات:

الرواية الأولى: بلفظ «أن امرأة رفاعة القرظي حاءت إلى رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ فقالت: يا رسول الله، إن رفاعة طلقني فبت طلاقي، وإني نكحت معده عبد الرحم بن الزبير القرظي، وإنما معه مثل الهدبة. قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ؛ لعلك تريدين أن ترجعي إلى رفاعة؟ لا. حتى يذوق عسبلنك وتدوقي عسبلنه.

الرواية الثالثة بلفط:

قباءت امرأة رفاعة القرظي رسول الله - صلى الله عليه وسلم - وأنا جالسة وعنده أبو بكر، فقالت يا رسول الله، إني كنت تحت رفاعة فطنقني فبت طلاقي، فتزوجت بعده عبد الرحمن بن الزبير، وإنه والله ما معه يا رسول الله إلا مثل الهدبة - وأحذت هدبة من جلبابها - فسمع خالد بن سعيد قولها وهو بالباب لم يؤذن له قالت: فقال خالد يا أبا بكر، ألا تنهى هذه عما تجهر به عند رسول الله - صلى الله عليه وسلم - ؟ فلا والله ما يزيد رسول الله - صلى الله عليه وسلم - على التبسم، فقال لها رسول الله - صلى الله عليه وسلم تربين أن ترجعي إلى رفاعة، لا، حتى يذوق عسيلتك وتذوقي عسيلته. فصار سنه بعده "، انظر: صحيح البخاري مع الفتح على ١٠٥٥ الحديث ٢٦٣٠. ح٩ ص ٢٦١ الحديث ٢٠٦٠. ج١٠ ص

الرواية الأولى: بمثل المنقول من رواية البخاري الثانية بدون كلمة «القرظي» وكلمة «فبت طلاقي» بدلاً من «فأبت» وأيضاً بزيادة عبارة «فتبسم رسول الله» ـ صلى الله عليه وسلم ـ بعد المثل هدبة الثوب».

الرواية الثانية: بلفظ اأن رفاعة القرظي طلق امرأته فبت طلاقها. فتزوحت بعده عبد الرحمن بن الزبير، فحاءت النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ فقالت: يا رسول الله النها كانت تحت رفاعة، فطلقها آخر ثلاث تطليقات. فتزوجت بعده عبد الرحمن بن الزبير، وإنه والله، ما معه إلا مثل الهدبة. وأخذت بهدبة من جلبابها قال: فتبسم رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ ضاحكاً. فقال العدلث تريدين أن ترجعي إلى رفاعة لا. حتى يذوق عسيلتك وتذوقي عسيلته وأخرجه الترمذي (ح٣ ص ملى الله عليه وسلم ـ فقالت: إني كنت عند رفاعة فطلقي فبت طلاقي. فتزوجت صلى الله عليه وسلم ـ فقالت: إني كنت عند رفاعة فطلقي فبت طلاقي. فتزوجت عبد الرحمن بن الزبير، وما معه إلا مثل هدبة الثوب. قال الترمذي: احديث عائشة رفاعة؟ لا. حتى تذوقي عسيلته ويذوق عسيلتك، قال الترمذي: احديث عائشة حديث صحيح، والعمل على هذا عند عامة أهل العلم من أصحاب النبي ـ حلي الله عليه وسلم ـ وأمو بكر عنده علي الله عليه وسلم ـ وأمو بكر عنده علي بلفظ: اجاءت امرأة رفاعة الفرظي إلى النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ وأمو بكر عنده علية

والصبي المراهق في التحليل كالبالغ، لأن النص لا^(١) يفصل. ووطه مولى^(٢) أمته^(٤) لا يحلها لأن الزوجية لم توحد.

 $(3)^{(3)}$ وإذا تزوجها والمسلط المتعليل فالنكاح مكروه (لقول النبي) (3) والمعلى الله عليه وسلم) (4) ... العن الله المعلل والمعلل له (4) فإن طلقها بعد

فقالت: يا رسول الله، إني كنت تحت رفاعة الفرظي فطلقني البتة فتزوجت عبد الرحمن بن الزبير، وأنه والله يا رسول الله ما معه إلا مثل هدبة الثوب وأخذت هدبة من جلبابها. . . فقال تريدين أن ترجعي إلى رفاعة لا . حتى تذوقي عسيلته ويذوق عسيلتك، وأخرجه ابن ماجة (ح١ ص ١٦٢، ١٦٢ الحديث ١٩٣٢) بمثل لفظ روابة البخاري الثانية . وأخرج مالك عن الزبير بن عبد الرحمن بن الزبير: أن رفاعة بن سمؤال طلق امرأته تميمة بنت وهب في عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم ـ ثلاثاً فنكحت عبد الرحمن بن الزبير فاعترض عنها فلم يستطع أن يمسها، ففارقها، فأراد رفاعة أن ينكحها وهو زوجها الأول الذي كان طلقها، فذكر ذلك لرسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ فنهاه عن تزوجها وقال: الله تحل لك حتى تذوق العسيلة، موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص

- (١) في (ت) (لم).
- (٢) في (ت، ش) (المولى).
 - (۴) ن (ل ۷٤ ب) ص.
- (٤) زيادة من (ت، ش) يحتاجها المقام.
 - (٥) في (ت) (تزوج).
- (٦) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (لقوله).
- (٧) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه المسلام).
- (٨) رواه عدد من الصحابة وأخرجه أبو داود، والترمذي وابن ماجة، وأحمد: فقد أخرجه بلفظه أبو داود في رواية له قال: ٥ حدثني إسماعيل، عن عامر، عن الحارث، عن علي _ رضي ألله عنه _ قال إسماعيل وأراه قد رفعه إلى النبي _ صلى ألله عليه وسلم _ أن النبي _ صلى الله عديه وسلم _ قال: ٥ لمن ألله المحلل والمحلل له ٥ . وفي رواية أخرى له عن عامر، عن الحارث الأعور، عن رجل من أصحاب النبي _ صلى الله عليه وسلم _ قال: فرأينا أنه علي _ عليه السلام _ عن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ بمعناه ٨ . سنن أبي داود ج ٢ ص ٢٢٧، ٢٢٨ المحلل الحديث ٢٠٧٦ ، ٢٧٧ . وأخرجه الترمذي عن الشعبي عن جابر بن عبد ألله وعن الحديث المحلل عن على قالا: ١٥ رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ لعن المحلل "

ما وطنها حلت للأول، وعن أبي يوسف(١) _ (رحمه الله)(٢) _ أنها(٢) لا تحل للأول، وعن محمد(١) _ (رحمه الله)(٢) _ مثل ذلك، ولأبي حنيفة (١) أنه سماه محللاً.

٢٥٤ وإذا طلق (الرجل امرأته)(١) الحرة تطليقة أو تطليقتين(١) وانقظت عدتها وتزوجت بزوج آخر (٦) ثم عادت (إلى الأول)(٧) عادت إليه (٨) بثلاث

والمحلل له، قال الترمذي: «حديث علي وجابر حديث معلول. . . . ٠ . وأحرج المترمذي أيضاً عن هزيل بن شرحبيل، عن عبد الله بن مسعود قال: لعن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم المحلل والمحلل له، قال الترمذي اهذا حديث صحيح. . . وقد رُوي هذا الحديث عن النبي - صلى الله عليه وسلم - من غير وجه. والعمل على هذا الحديث عند أهل العلم من أصحاب النبي - صلى الله عليه وسلم - منهم عمر بن الخطاب، وعثمان بن عفان، وعبد الله بن عمرو وغيرهم وهو قول الفقها، من التابعين. . . ٤٠ منن الترمذي ج٣ ص ٤١٨ ، ٤٢٠ الحديث ١١١٩ ، ١١٢٠ وأخرجه النسائي (ج١ ص ١٤٩): عن عبد الله بن مسعود وبزيادة في أوله ولفظه: العن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - الواشمة والمتوشمة والواصلة والموصولة، وآكل الرما ومؤكله والمحلل والمحلل له، وأخرج ابن ماجة عن ابن عباس وعن على [رضي الله عنهما] حديثين بلفظ: لعن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - المحلل والمحلل له. وأخرج أيضاً عن عقبة بن عامر قال: قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: • ألا أخبركم بالتيس المستعار؟ قالوا: على. يا رسول الله قال اهو المحلل. لعن الله المحلل والمحلل له. سنن ابن ماحة ج١ ص ٦٢٢، ٦٢٣ الحديث ١٩٣٤ _ ١٩٣٦. وأخرج أحمد نبي مسنده حديثين ح١ ص ٤٥٠، ٤٥١. ج٢ ص ٣٣٣):

المحديث: عن ابن مسعود عن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ قال: لعن المحلل والمحلل له.

الحديث الثاني: عن أبي هريرة قال: لعن رسول الله المحلل والمحلل له.

- (١) انظر: بدائع الصنائع ج٣ ص ١٨٧.
 - (٣) زيادة من (ت، ش).
 - (٣) سقطت من (ت).
- (٤) ما بين القوسين زيادة من (ت) وهي زيادة توضيحية مهمة.
- (٥) في (ت) (تطليقتان) وهو خطأ الآبه معطوف على صصوب وهو المفعول المطلق.
 - (٦) سقطت من (ت).
 - (٧) ما بين القوسين يماثله في (ش) (للأول).
 - (٨) زيادة من (ش) يحتاجها المقام.

تطلبقات، ويهدم الزوج الثاني (التطلبقة والتطلبقتين) كما بهدم الثلاث أن وقال محمد (٢) _ (رحمه الله الله الله عليه ما دون الثلاث، لإطلاق قوله _ تعالى _: ﴿ فَإِن طَلَقَهَا ﴾ (١) يعني الثالثة (٢) (ولم يوجد) (١) و(٨) لهما قوله _ (صلى الله عليه وسلم) (١) _ : العن الله المحلل (والمحلل له) (١١) و(١١) سماه محللاً .

وإذا طلقها ثلاثاً فقالت (۱۲) قد انقضت عدتي (وتزوجت) (۱۳)، ودحل بي الزوج (وطلقني) (۱۴) وانقضت عدتي، والمدة تحتمل ذلك، جاز للزوج أن يصدقها، إذا كان في غالب ظنه أنها صادقة، لأن خبر الواحد يجوز قبوله في أمور الدين والمعاملة (۱۲) إذا (۱۲) غلب على الظن صدقه (۱۷) كما في شراء الجارية (۱۸) وشراء الطعام وغير ذلك (۱۹).

(١) كذا في هامش (ش) وفي (ص) (الطلاق) وهو خطأ وفي (ت) (الطلقة والطلقين).

(٢) انظر: المبسوط ج٦ ص ٩٥.

(٣) ني (ت) زيادة (تعالى).

(٤) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش).

(٥) من الآية ٢٣٠، سورة البقرة.

(١) في (ت، ش) (الثلاثة) وهو خطأ.

(٧) ما بين القوسين يماثله في (شر) (ولم توجد) وسقط من (ت).

(٨) الواو سقطت من (ش).

(٩) كذا في (ت) وهي (ص، ش) (عليه السلام).

(١٠) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش).

(١١) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٣٥٣.

(۱۲) في (ش) (ثم قالت).

(١٣)ما بين الفوسين يماثله في (ت) (فتزوجت). وفي (ش) زيادة (بزوج آخر).

(١٤) ما بين القوسين سقط من (ت).

(١٥) في (ت) (المعاملات).

(١٦) ن (ل ٨٦ أ) ش.

(١٧) في (ش) فرق السطر (صدقها).

(۱۸) ن (ل ۲۲ آ) (ت).

(١٩) في (ت، ش) زيادة (والله أعلم).



كتاب الإيلاء^(١)

وإذا قال الرجل (٢) الرجل (٢) المرأت اوالله لا أقاربك أو قال اوالله لا أقربك أو والله لا أقربك (١) في الربعة أشهره، فهو مولى لقوله ما تعالى من في الأربعة (١) في أَوْلُونَ مِن فِياً بِهِم وَلَيْ الْمُورُ الله الله المؤرد الله المؤرد الله المؤرد الله المؤرد المؤر

⁽١) سبق توضيح معناها بهامش الفقرة ٢٦٧.

⁽٢) في (ت) كتبت (الزواج) وهو سهو من الناسخ.

⁽۳) في (ت) زيادة (إلى).

⁽٤) قرله _ تعالى _: ﴿ اللَّذِينَ ﴾ لم يثبت في (ت).

⁽٥) من الآية ٣٢٦، سورة البقرة.

⁽١) ن (ل ١٥٥) ص.

⁽۲) ني (ت) (أربعة).

⁽٨) في (ت، ش) (أشهر).

⁽٩) نی (ش) زیادة (عنه).

⁽١٠) انظر: المبسوط ح٧ ص ٢٠٠

⁽۱۱) في (ت) كتبت (فإن) وهو خطأ.

⁽١٢) من الآية ٢٢٧، سورة البقرة.

⁽١٣) ســق ترجمته ــ رضي الله عنه ــ بهامش الغثرة ٥١.

⁽١٤) زيادة من (ت، ش).

⁽١٥) لم أجد نصاً بهذا اللفظ وأقرب النصوص إلى معناه ما أحرجه عبد الرزاق في مصنفه (ج٦ ص ٤٥٤، ٤٥٥ الحديث ١١٦٣٥، ١١٦٤٠):

الرواية الأولى: عن أيوب عن أبي قلابة قال: آلى النعمان من امرأته، وكان جالساً =

(١٥٧ فإن ١٥٠ على أربعة أشهر (فقد سقط) اليميس لانقضاء المدة، وإن كان حلف (١) على الأبد فاليمين باقية لتأبيد اليمين، فإن عاد فتزوجها أم عاد الإيلاء لبقاء اليمين ووقع الفرقة (١) بمضي أربعة أشهر تطلبقة (١) أخرى، فإن تزوجها بعد زوج آخر (٨) لم يقع بذلك الإيلاء طلاق، واليمين باقية، لأن التنجيز يبطل التعليق عندنا (١)، وبقي اليمين لإطلاق اللفظ، (وإن) (١٠) وطنها كفر (١١) يمينه.

٣٥٨ (وإن)(١٢) حلف على أقل من أربعة أشهر لم يكن مولياً، لأن الطلاق لا ينبني عنه(١٣)

الرواية الثالثة: عن ابن عباس ملفظ يقارب النص الذي أوردة المصنف: عن عبد الله بن محرر قال: أخبرني يزيد بن الأصم أنه سمع ابن عباس يقول: انقضاء الأربعة عزيمة الطلاق. . . ٤ . وأخرج البيهقي عن مقسم قال سمعت ابن عباس ـ رضي الله عنهما ـ يقول: اعزم الطلاق انقضاء الأربعة الأشهر . . . ٤ . السنن الكبرى للبيهقي ج٧ ص ٣٧٩.

- (١) في (ت، ش) (وإن) رما أثبتناه أولى لأن فيه تفريع على ما سبق.
 - (٢) في (ت) (الحلف).
 - (٣) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (سقطت).
 - (٤) في (ش) (وإن).
 - (۵) في (ش) (وتزرجها).
 - (٦) زيادة من (ش) تكمل المعنى.
 - (٧) زيادة من (ت) يحتاجها السياق.
 - (٨) زيادة من (ت، ش).
 - (٩) انظر: بدائع الصنائع ح٣ ص ١٧٨.
 - (١٠) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإن).
 - (١١) في (ت، ش) زيادة (عنه).
- (١٣) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فإن) وما أثبتناه هو الأصوب لأن بعدها حكم جديد.
 - (۱۲)ن (ل ۸۸ ب) ش.

عند ابن مسعود فضرب فخذه فقال: إذا مضت أربعة أشهر، فاعترف بتطليقة ١.
 الرواية الثانية: عن قنادة أن علياً، وابن مسعود قالا: إذا مضت أربعة أشهر فهي واحدة. وهي أحق بنفسها. وتعتد عدة المطلقة.

لفظ^(۱) الإيلاء إلا أنه وقع الطلاق^(۲) بالنص (والنص)^(۳) فيما إذا كان (الإيلاء تربص)⁽¹⁾ أربعة أشهر.

وإن حلف بحج (م) أو بصوم (أو صدقة أو عنق)(م) أو طلاق(م) فهم مولى، لأنه يسمي ذلك يميناً وإلية.

وإن آلى من المطلقة الرجعية كان مولياً، لأن الزوجية باثية وإن آلى من البائنة والمطلقة ثلاثاً (١٠٠ يصح، لأن الزوجية لم تعق (١٠٠ (ومل شروطه)(١١٠) أن تكون (١٢٠) من نسائنا لقوله _ تعالى _ ﴿ لِلَّابِينَ يُؤَلُّونَ مِل لِمَانِياً لِمُؤلِّونَ مِل لِمَانِياً لِمَانِياً لِمُؤلِّونَ مِل اللَّهِ مِن اللَّهِ مِن اللَّهِ اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ اللَّهِ اللَّهُ اللَّ

٣٥٩ ومدة (إيلانه من الأمة)(١٤) شهران، لأنها(١٠٠) على النصف من مدة (١٦) الحرة وإن(١٧) كان المولى مريضاً(١٨) لا يقدر على الجماع، أو كانت (١٩)

(١) في (ت) (لفطة).

(١٣) من الآية ٢٢٦، سورة البقرة.

⁽٢) زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽٣) ما بين القوسين زيادة من (ت) يحتاجها المقام.

⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (إبلاء بتربص).

⁽٥) لعله يقصد أن عليه حج أو صوم كذا. . . إن هو جامع زوجته .

⁽٦) ما بين القوسين يماثله في (ت) (بصدقة أو عتق).

⁽٧) في (ت) (بطلاق).

⁽٨) ن (ل ۲۲ ب) ت.

⁽٩) في (ت) (لم).

⁽١٠) في (ت) (يبق) وما أثبتناه أصح للتجانس.

⁽١١) ما بين القوسين يماثله في (ت) (وشرطه).

⁽١٢) في (ش) (يكون).

⁽١٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (إيلاء الأمة) وفي (ت) (الإبلاء في الأمة).

⁽١٥) في (ش) (فإنها).

⁽١٦) في (ت) زيادة (إيلاء).

⁽١٧) ني (ت) (إذ).

⁽۱۸) ن (ل ۷۵ ب) ص.

⁽١٩) في (ت، ش) زيادة (المرآة).

مريضة، أو⁽¹⁾ بينهما مسافة بعيدة⁽¹⁾ لا يقدر⁽¹⁾ أن يصل إليها في مدة الإيلاء ففيه أن يقول بلسانه فثت إليها، فإن قال ذلك⁽¹⁾ يسقط⁽⁰⁾ الإيلاء، و⁽¹⁾ عن أبن مسعود⁽¹⁾ = (رضي الله عنه)^(A) = وغيره من الصحامة = (رضي الله عنهم أجمعين)⁽¹⁾ =: «الفيء باللسان»⁽¹⁾، وإن صح⁽¹¹⁾ في المدة⁽¹¹⁾ بطل ذلك⁽¹¹⁾ الفيء فصار⁽¹¹⁾ فيؤه الجماع⁽⁰¹⁾، لأنه الأصل في إيفاء حقها فإذا قدر على الأصل بطل حكم الخلف.

رإذا (۱۱) قال لامرأته: أنت عليّ حرام، سئل عن نيته، فإن قال أردت (۱۷) الكذب فهو كما قال، (وإن قال أردت الظهار فهو ظهار) (۱۸) وإن قال أردت الظهار فهو ظهار) (۱۹) قال أردت (۱۲) الطلاق فهو (۱۹)

(١) في (ش) زيادة (كانت).

(٢) زيَّادة من (ت) وهي زيادة مهمة لأنها تنشىء المعنى المطلوب.

(٣) في (ت) زيادة (الزوج).

(٤) في (ش) زيادة (لا) ومشطوب عليها.

(٥) في (ت) (سقط).

(٦) الواو زيادة من (ت) وهي زيادة مهمة ثلربط.

(٧) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٥١.

(٨) زيادة من (ت، ش).

(٩) زيادة من (ت)

(١٠) لم أجد في كتب الحديث التي بين يدي نص بهذا المعنى وقد وجدت في كتاب المغني لابن قدامة (ح٧ ص ٣٢٧) قوله الوممن قال يفيء بلسانه إذا كان ذا عذر ابن مسعود وجابر بن زيد والنخعى والحسن والزهري

(١١) أي المريض.

(١٢) في (ت) (مدة الإيلاء).

(١٣) في (ت) كتبت هكذا (لكذا).

(١٤) في (ت) (وصار).

(١٥) في (ش) (بالجماع).

(١٦) في (ش) (إن) وفي (ت) (لو).

(١٧) في (ش) زيادة (به).

(١٨) ما بين القوسين موقعه في (ت، ش) بعد سطر تقريباً.

(١٩) ني (ت) (نهي) .

ثطليقة (١) بائنة، لأنها (٢) كناية إلا (إذا نوى) (٣) النلاث (وإن نوى ثنتين لا يقع عندنا (١) خلافاً لزفر (٥) وحمه الله وإن كان في مذاكرة الطلاق يقع من غير نية) (٦) وإن قال أردت التحريم أو (١) لم أبو (٨) شيئاً، فهو يمين يصير به مولياً، لأن أقل أسباب الحرمة اليمين وفي عرف (١) بعض البلاد صار عبارة عن الطلاق (كالصريح، والله أعلم) (١٠) بالصواب (١١).

(١) في (ت) (طلقة).

⁽٢) في (ش) (لأنه).

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ت) (أن ينوي).

⁽٤) في (ش) زيادة (فثلاث).

⁽٥) انظر: شرح فتح القدير ح٤ ص ٥٥.

⁽٦) ما بين القوسين زيادة من (ت).

⁽٧) في (ت) زيادة (قال).

⁽٨) في (ش) (يتو).

⁽٩) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش،

⁽١٠) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽۱۱) سقطت من (ت، ش)



كتاب الخلع

إذا [نشاق] الزوجان وخافا ألا يقيما حدود الله فلا بأس بأن تفتدي نفسها منه (۲) بمال يخلعها به (۲) لقوله _ تعالى _: ﴿ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْهِمَا فِيمَا أَفَلَدُتُ نفسها منه (۲) بمال يخلعها به (۲) لقوله _ تعالى _: ﴿ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْهِمَا فِيمَا أَفَلَدُتُ نفسها منه (۲) فعل ذلك وقع (۱) بالخلع تطليقة باثنة (۷) (وعند الشافعي (۸) رحمه الله _ فسخ) (۱) (۱۰)

 (۱) في جميع النسخ (تشاقا) وما أثبتناه هو الصمعيح، لأنه يجب ألف الاثنين لوجود الفاعل.

(٢) سقطت من (ت).

(۳) في (ش) زياد (منه).

(٤) من الآية ٢٢٩، سورة البقرة.

(٥) د (ل ۱۷۴) ت.

(٦) في (ت) (وقعت).

(٧) انظر: المبسوط ج١ ص ١٧١.

(٨) انظر روضة الطالبين ج٧ ص ٣٧٥. وهو قول الشافعي في القديم.

(٩) ما بين القوسين زيادة من (ت) وهي زيادة مهمة.

(١٠) اختلف العلماء في مسألة الخلع هل هو طلاق أم فسح إلى فريقين:

الفريق الأول: وهم الحنفية، والمالكية، والشافعية في الجديد وهو الأظهر، والحنابلة في رواية ويرون أن المختلعة يلحقها صريح الطلاق. وهو قول: الن مسعود وأبى الدرداء، وعمران بن حصين، ـ رضى الله عنهم ـ.

الغريق الثاني: وهم الشافعية في القديم، والحنابلة في الرواية المشهورة يرون أنه فسخ وهو قول ابن عباس وابن الزبير، وعكرمة، وجابر بن زيد، والحسن، والشعبي، والفرق بين كون الخلع طلاق أو فسخ: أنه إن كان طلاقاً فيعتد به في التطليقات وإلا فلا واحتج الفريق الأول بما رواه الدارقطني (ج٤ ص ٤٥، ص ٤٦) والبيهقي (ج٧ ص ٣١٦): عن عكرمة، عن ابن عباس ـ رضي الله عنهما ـ قأن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ جعل الخلع تطليقة بائنة، وعلق عليه البيهقي بقوله: النبي حسلى الله عبد البيهقي بقوله: وتفرد به عباد بن كثير البصري، وقد ضعفه أحمد ابن حنبل ويحيى بن معين *

والمخاري... ثم قال: وكيف يصح ذلك ومذهب ابن عباس وعكرمة مخلافهه واحتج من جعله طلاقاً أيضاً بأن الفسوخ إنما هي التي تقتضي الفرقة الغالبة للزوج في الفراق مما ليس يرجع إلى اختياره، وهذا راحع إلى الاختيار فلبس بفسخ. ورد عليه من جعله فسخاً قائلين: أن الفسوخ بالتراضي، قياساً على فسوخ البيع أي الإقالة، واحتج الفريق الآحر بالاتي:

أولاً: أخرج الدارقطني (ح٣ ص ٣٢٠) عن ابن عباس قال: «الخلع فرقة وليس بطلاق».

ثانياً: روى أحمد عن ابن عباس [رضي الله عنهما] قال: «الخلع تفريق وليس بطلاق، نقله عنه الحافظ في التلخيص (ج٣ ص ٢٣١) ثم قال: وإسناده صحيح، قال أحمد: ليس في الباب أصح منه.

ثالثاً: أخرج البيهني (ج٧ ص ٣١٦) عن ابن عباس - رضي الله عنهما - قال: سأل إبراهيم بن سعد ابن عباس عن امرأة طلقها زوجها تطليقتين، ثم اختلعت منه أيتزوجها؟ قال ابن عباس: ذكر الله - عز وجل - الطلاق في أول الآية وآخرها، والمحلع بين ذلك، فليس الخلع بطلاق بنكحها، قلت يقصد قوله - تعالى -: ﴿ الطّلاقُ مُرَّدَانًا فَإِنْ اللّهُ عَمْرُونِ أَوْ نَدَرِيحٌ بِإِحْسَنُ وَلَا يَحِلُ لَحَكُمْ أَن تَأْمُدُوا بِمَا قاتَيْتُمُوهُنَ شَيْنًا إِلَا أَن يَعْلَقُ أَلًا بَيْهِما فَيَا أَفَدَتُ مِنْ بَلَا مُدُودُ اللّهِ فَلا جُنَاحٌ عَلَيْهِما فِيَا أَفَدَتُ بِهِ اللّهِ بَلِكَ مُدُودُ اللّهِ فَلا جُنَاحٌ عَلَيْهِما فِيَا أَفَدَتُ بِهِ اللّهِ بَلِكَ مُدُودُ اللّهِ فَلا جُنَاحٌ عَلَيْهِما فِيَا أَفَدَتُ بِهِ اللّهِ بَلِكَ مُدُودُ اللّهِ فَلا جُنَاحٌ عَلَيْهِما فَيَا أَفَدَتُ بِهِ اللّهِ بِلْكَ مُدُودُ اللّهِ فَلا جُنَاحٌ عَلَيْها فَلا غَلْ اللّهُ بِنْ اللّهُ مِنْ اللّهِ عَلَى اللّهُ مِنْ اللّهِ اللّهُ اللللّهُ اللّهُ الللّهُ الللللهُ الللّهُ الللهُ اللّهُ الللهُ الللهُ الللهُ اللهُ الللهُ الللهُ الللهُ الللهُ الللهُ اللهُ اللّهُ اللهُ الللهُ اللهُ الللهُ اللهُ اللهُ الللهُ اللهُ الللهُ اللهُ الللهُ اللهُ الللهُ اللهُ اللّهُ اللهُ اللهُ اللهُ اللهُ اللهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللهُ اللّهُ اللّهُ الللهُ اللهُ اللّهُ الللهُ الللهُ اللهُ اللهُ اللهُ اللهُ اللّهُ الللهُ اللهُ اللّهُ اللهُ الللهُ اللهُ اللّهُ اللله

رابعاً: وأخرج البيهقي (ج٧ ص ٣١٧) عن عطاء عن ابن عباس وابن الزبير _ رضي الله عنهم _ أنهما قالا في المختلعة يطلقها زوجها: قالا: لا يلزمهما الطلاق، لأنه طلق ما لا يملك = قال البيهقي: «وبمعناه رواه سفيان الثوري، عن ابن جريج، وهو قول الحسن البصري».

خامساً: واحتج من لم يره طلاقاً بأن الله _ تبارك وتعالى _ ذكر في كتابه الطلاق فقال: ﴿ الطّلَقُ مُرْتَانِ ﴾ ثم ذكر الاعتداء ثم قال ﴿ فإن طَلْقَهَا فَلاَ يَحُلُ لَمُ مِن بَعْدُ حَتَى تَنكِحَ فقال: ﴿ الطّلاق الذي لا تعول له فيه إلا بعد زوج هو الطلاق الرابع. ورد عليهم من جعل الخلع طلاقاً على هذا الاستدلال قائلين: إن الآبة إنما تضمنت حكم الاعتداء على أنه شيء يلحق جعبع أنواع الطلاق، لا أنه شيء غير الطلاق. انظر: المبسوط ج٦ ص ١٧١. شرح فتع القدير ج١ ص ١٥١. شرح فتع القدير ج١ ص ١٥٦. ورضة الطالبين ج٧ ص ٢٥٥، حاشية الدسوقي على الشرح الكبير ج٢ ص ٢٥٦. مغني المحتاج ح٣ ص الكبير ج٢ ص ٢٥٦. المفني المحتاج ح٣ ص المناه بن أحمد بن قدامة المقلسي ج٣ ص ٥٩. المقنع لموفق الدين عبد الله بن أحمد بن قدامة المقلسي ج٣ ص ١٥٨. ١١٨.

ولزمها المال، لأنه كناية فتكون (١) بائناً (ولأنها)(١) أدت العال (لتختص بنفسها)(١).

٣٦٢ فإن (٥) كان النشوز من قبل الزوح (٢) (٧) كرهنا (١) أن ياحد منها (١) عرضاً، لقوله - تعالى -: ﴿ وَإِنْ أَرَدُتُمُ آسْتِبَدَالَ رَوْج مُحَاكَ رُوْج وَهَاتَبْتُهُ عِرضاً، لقوله - تعالى -: ﴿ وَإِنْ أَرَدُتُمُ آسْتِبَدَالَ رَوْج مُحَاكَ رُوْج وَهَاتَبْتُهُ إِنْ كَانَ النشوز مِن قبلها (١) إِخَدَدُهُنَّ قِنطَارًا فَلَا تَأْخُذُوا مِنْهُ شَكِيّاً ﴾ (١) وإن كان النشوز من قبلها (١) كرهنا (٨) أن يأخذ منها أكثر مما أعطاها، وفي بعض الروايات لا يكره، لإطلاق قبوله - تبعالى - ﴿ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْهِما فِي الْقَنْدُتْ بِدِيَّ ﴾ (١٦) فإن فعل (١٣) جاز (٤١) في القضاء بالاتفاق (١٥).

٣٦٣ (وإن)(١٦) طلقها على مال فقبلت وقع الطلاق ولزمها المال بالتزامها(١٢)، (١٨) بمقابلة الفرقة كالخلع، والطلاق باتن لأداء المال،

⁽١) في (ت) (فيكون) وهو خطأ.

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (إنما).

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (لتخلص بنفسها).

⁽٤) في (ش) زيادة (منه).

⁽٥) في (ت) (وإن).

⁽٦) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (قبله).

⁽٧) د (ل ٢٧١) ت.

⁽٨) في (ت، ش) زيادة (له).

⁽٩) في (ت) زيادة (شيئاً).

⁽١٠) من الآية ٢٠، سورة النساء.

⁽١١) في (ت) (قبل المرأة).

⁽١٢) من الآية ٢٢٩، سورة البقرة.

⁽١٣) في (ت، ش) زيادة (ذلك).

⁽١٤) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش،

⁽١٥) في (ت) (بالإجماع).

⁽١٦) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإن).

⁽١٧) كذا في (ش) وهي الأفضل لأنها تؤدي إلى المعنى المطلوب رفي (ص، ت) (بإلزامها).

⁽۱۸)ن (ل ۸۷ ب) ش.

(ولما)(1) سلمت(1) المال له فليسلم(1) نفسها لها تحقيقاً للمبادلة، وإن بطل العوض في الخلع مثل أن يخالع(1) المسلمة(0) على خمر أو خنزير فلا شيء للزوج، لأن الطلاق بنفسه لا يوجب مالاً إلا بالتسمية والتسمية فاسدة بخلاف النكاح، لأن إيجاب المهر حق(1) الشرع، فإن في(١) حرمة الأبضاع حق الشرع ويكون الطلاق بائدا، لأن لفظ الخلع كناية حتى لو طلقها بخمر(١) فلم يجب المال(١) كان الطلاق رجعباً، لأن اللفظ يتبىء عنه.

٣٩٤ وما جاز أن يكون مهراً جاز أن يكون بدلاً في الخلع، ((وإن)(١١) قالت له خالعني على ما في يدي فخلعها(١٢) فلم يكن في يدها شيء فلا شيء له عليها، لأنها لم تسم (١٣) مالا)(١٤) (وإن)(١٥) قالت(٢١) خالعني (١٧) على ما في يدي من مال فخلعها(١٨) فلم يكن في بدها شيء ردت عليه مهرها (لأنها ذكرت)(١٩) المال ولم يوجد والمذكور مجهول فيصار إلى العوض الأصلي وهو المهر.

⁽١) ما بين القرسين يماثله في (ش) (فلما).

⁽٢) في (ت، ش) (سلم)

⁽٣) في (ش) (فتبلم).

⁽٤) في (ش) (تخالم).

⁽٥) في (ت) (المرأة).

⁽٦) في (ت، ش) (لحق)

⁽V) سقطت من (ت),

⁽٨) في (ش) (على خمر).

⁽٩) في (ت) زيادة (أو خنرير).

⁽١٠) في (ش) زيادة (و) لا داعي لها.

⁽١١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن).

⁽١٢) في (ش) (فحالعها) وكالأهما صحيح. انظر: لسان العرب ج٢ ص ١٢٣٢.

⁽١٣)كذا في (ش) وهي الأولى للتجانس وفي (ص) (يسم).

⁽١٤) ما بين القوسين الكبيرين سقط من (ت) وسقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

⁽١٥)ما بين القوسين يماثله في (ت) (فإن).

⁽١٦) في (ت) زيادة (له).

⁽١٧) زيَّادة من (ت، ش) وفي (ص) فراغ بقدر كلمة.

⁽١٨) في (ت، ش) (فخالعها) وكلاهما صحيح، انظر المرجع السابق.

⁽١٩) ما بين القوسين كتب في صلب (ص) (لأنه دكر) ثم صححت في الهامش مما أثبتناه.

وإن قالت خالعني^(۱) على ما في يدي من دراهم^(۱) فخالعها^(۱) فلم⁽¹⁾ يكن في يدها شيء^(۵) فعليها ثلاثة دراهم لأن اسم الجمع ينصرف^(۱) إلى الثلاثة^(۷)، وإذا^(۸) قالت طلقني ثلاثاً بألف^(۱) فطلقها واحدة فعليها ثلث^(۱۱) الألف، لأن^(۱۱) قالباء» للمعاوضة.

⁽١) زيادة من (ت، ش) يحتاجها السياق.

⁽٢) في (ت) (الدارهم).

⁽٣) زيادة من (ت، ش) يحتاجها المقام.

⁽٤) ني (ت) (ولم)،

⁽ه) ز (ل ۷۱ ب) ص.

⁽٧) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (الثلاث).

⁽١٢) ما بين القرسين يماثله في (ت) (فإن).

⁽١٣) في (ت) (وطلقها).

⁽١٥) انظر: المبسوط ج٦ ص ١٧٤.

⁽١٦) ني (ت) زيادة (تعالى).

⁽١٧) زيادة من (ت، ش).

⁽١٨) انظر المرجع السابق،

⁽١٩) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽٢٠) زيادة من(ش) وهي زيادة تجري على عادة المؤلف.

⁽٢١) في (ت) (فلأبي).

⁽۲۲) في (ت) زيادة (تعالى).

⁽٢٣) زيادة من (ت، ش)،

أن (١) «على اقد تذكر (٢) للشرط، والمعلق بالشرط لا يتوزع على أجزاء الشرط فوقع الشك في (الوجوب فلا يجب بالشك)(٢).

٣٦٧ ولو قال لها الزوج طلقي نفسك ثلاثاً بألف أو قال على ألف فطلقت نفسها واحدة لم يقع عليها شيء، لأن الزوج ما رضي بزوال ملكه عنها إلا بالألف (1)، فلو (1) وقع (٧) واحدة بثلث (٨) الألف لكان ضرراً له فأما (١) المرأة لما (١١) رضيت أن (١١) تملك نفسها بالألف (١٢)، (١٣) وضيت بالأقل (١٤) من ذلك.

٣٩٨ المبارأة (١٥) كالخلع، لأن اللفظ كناية والمبادلة موجودة والخلع والمبارأة يسقطان كل حق لكل واحد من الزوجين على الآخر مما يتعلق بالنكاح (١٦)

(١) في (ش) زيادة (كلمة).

(٢) ني (ت) (پذكر).

 (٣) ما بين القوسين كذا في هامش (ص) وفي (ش). وفي صلب (ص) (الوقوع فلا يقع) وفي (ت) (الوجوب فلا يجب).

(٤) سقطت من (ش) وسقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

(٥) في (ش) (بألف درهم).

(٦) في (ت) (ولو).

(٧) في (ت، ش) (وقعت).

(٨) في (ت) (بثلاث).

(٩) في (ش) (أما).

(۱۰) في (ش) (فلما).

(۱۱) في (ش) (بأن).

(۱۲) في (ش) (بألف).

(١٣) في (ت) زيادة (وقد).

(١٤) في (ت) (بأقل).

(١٥) المبارآة مهموزة وهي مفاعلة من البراءة. يقال باراً شريكه: إذا فارقه ومثله باراً الرجل المرأة: إذا صالحها على الفراق، انظر: طلبة الطلبة ص ١٣٦. تاج العروس ج١ ص ٤٥، ج١٠ ص ٣٦.

(١٦) من حقوق الزوج مثلاً: حل الوطء واللمس والنظر. ومن حقوق الزوجة: كمؤخر الصداق ونفقة العدة...».

 $_{2}^{(1)}$ عند أبى حنيفة $_{1}^{(1)}$ (رحمه الله) $_{1}^{(1)}$ وعند أبى يوسف $_{1}^{(1)}$ (رحمه الله) $_{1}^{(1)}$ أنه (٣) قَرَق (١) بين المبارأة والخلع، فقال الخلع لا يسقط (والمبارأة تسقط)(١٥) وعند محمد (٦) _ (رحمه الله)(٧) _ أن (٨) فيهما لا بوجب سفوط شيء (٩) إلا ما كُان (١٠٠ (من (١١١) النكاح)(١٢) (١٢) (١٤٠) (٥٠) لوجود التقييد بدلالة الحال.

٣٦٩ ولأبي حنيفة _ (رحمه الله(١٦٠) (١٢) _ أن المبارأة تنبني عن العمل. والمبارأة من الجانبين مطلقاً، وكذلك الخلع مشتق من خلع النعل (١٨) وهو الفصل بين الرجل والمرأة (١٩) وقد وجد (٢٠) إطلاق النفظ والإطلاق فضية حقبقية (٢٠)

(١) انظر: المبسوط ج٦ ص ١٩٠.

(۱۳) ن (ل ۸۸ ب) ش

(١٤) في (ت) زيادة (من حل الوطء والمس والنظر) وهي زيادة توضيحية.

(١٥) ن (ل ٧٤)) ت.

(١٦) في (ت) زيادة (تعالي).

(١٧)زيادة من (ت، ش).

(۱۸) ز (ل ۷۷ أ) ص.

(۱۹) في (ت: ش) (وبينها).

(٢٠) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

(٢١) جاء في المستصفى (ل ١٥٠ أ) توضيح ذلك بقوله: فيعني أن الإطلاق من المطلق قضية حقيقية لما عرف أن المطلق يجري على إطلاقه، والحقيقة حقيق بأن تراد، والعدول عنه للضرورة بأن صارت مهجورة، قوله: والعرف مشترك بينهما حواب من كلام محمد، فإنه قال نعم إن اللفظ مطلق لكن المعلق يقيد بدليل وقد وجد =

⁽٢) زيادة من (ش).

⁽٣) سقطت من (ت).

⁽٤) تكورت في (ص) وهو سهو من الناسخ.

⁽٥) ما بين القوسيس زيادة من (ت، ش) وهي ريادة توضيحية مهمة.

⁽٦) انظر المرجع السابق.

⁽٧) زيادة من (ش).

⁽١٢) ما بين القوسين سقط من (ش).

فيعمل (1) بها ما لم يوجد المعارض والعرف. مشترك فلا يصلح مقيداً [وهذا (1) مذهب أبي حنيفة (7) _ (رحمه الله) (1) _ أن إطلاق اللفظ لا يبطل ولا يقيد] (0) إلا يدليل صالح والعرف المشترك لا يصلح مقيداً (والله أعلم) (1) .

⁽١) في (ت، ش) (ينعمل).

⁽٢) في (ش) (فهذا).

⁽٣) انظر مخطوطة المستصفى (ل ١٥٠ أ).

⁽٤) زيادة من (ش).

⁽٥) ما بين المعكوفين سقط من (ت).

⁽٦) سقطت من (ت، ش).

Stee St.

كتاب الظهار

Sie Sie

كتاب الظهار (١)

• ٣٧٠ إدا قال الرجل (٢٠) لامرأته أنت عليّ كطهر أمي فقد حرمت عليه (٢٠) حتى يكفر، لقوله من تعالى من ﴿ وَٱلَّذِينَ يُطَهِرُونَ مِن نِسَابَهِمْ ثُمُ يَعُودُونَ لِمَا قَالُواْ مَنْ مُنَالِمِينَ مُنَالِمُ أَنْ يَسْمَاسَا ﴾ (٤٠) أمر بالتكفير قبل التماس فيحرم (٥٠) (قبل التكفير الوطه) (١٠) والمس (بشهوة والقبلة) (٧٠).

فإن وطنها قبل أن يكفر استغفر الله (^) ولا يعود حتى يكفر، لما روي أن رجلاً سأل رسول الله _ (صلى الله عليه وسلم) $^{(4)}$ _ عن هذا $^{(-1)}$ فقال: الستغفر الله $^{(11)}$ ولا تعد حتى تكفر $^{(11)}$ والعود الذي يجب به الكفارة أن يعزم

(۱) الظهار لغة: مقابلة الظهر بالظهر يقال تظاهر القوم إذا تدابروا كأنه ولي كل واحد منهم ظهره إلى صاحبه إذا كان بيهم عداوة. يقال ظاهر الرجل من امرأته: إذا قال لها: أنت علي كظهر أمي. وقيل إنهم أرادوا: أنت علي كبطن أمي: أي جماعها فكنوا بالظهر عن البطن للمجاورة. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٣ ص ١٦٥. أنيس العقهاء ج ١٦٢.

(٢) ني (ت) (الزوج).

(٣) ني (ت) زيادة (لا تحل له أن يطأها ولا يمسها ولا يقبلها).

(٤) من الآية الثالثة سورة المجادلة.

(٥) في (ش) (ويحرم).

(٦) ما بين القوسين في (ت) تقديم وتأخير.

(٧) ما بين القومسين في (ش) تقديم وتأخير.

(۸) في (ت) (ربه تعالى).

(٩) كذا في (ت، ش) وني (ص) (عنيه السلام).

(۱۰) نی (ت) (دلك).

(۱۱) ني (ت) زيادة (تعالى).

(١٢) لم أجد فيما بين يدي من كتب الحديث حديثاً مهذا النص بالاستغفار. وأحرح =

على وطثها يقال عاد له: أي عزم عليه، وعقد (١) عليه (٢)، كما قال قيس الرقيات (٢)، (٤):

الترمذي وابن ماجة عن سلمة بن صخر البياض، عن النبي - صلى الله عليه وسلم م في المظاهر يواقع قبل أن يكفر قال اكفارة واحدة؛ . قال الترمذي · هذا حديث حسن غريب. والعمل على هذا عند أكثر أهل العلم. وأخرج الترمذي أبضاً وابن ماجة عن ابن عباس - رصي الله عنهما -: لفظ الترمذي: ﴿ أَنْ رَجَلا أَتَى النبي ـ صلى الله عليه وسلم .. قد ظاهر من امرأته فوقع عليها. فقال: يا رسول الله إني قد طاهرت من زوجتي فوقعت عليها قبل أن أكفّر؟ فقال الوما حملك على ذلك، يرحمك الله؟ قال: رأيت خلخالها في ضوء القمر. قال ﴿ فلا تقربها حتى تفعل ما أمرك الله به ١. قال الترمذي: هذا حديث حسن غريب صحيح، لفظ ابن ماجة: «أن رجلاً ظاهر من امرأته فغشيها قبل أن يكفر فأتى النبي .. صلى الله عليه وسلم .. فذك ذلك له. فقال «ما حملك على ذلك؟ " فقال: يا رسول الله رأيت بياض حجليها في القمر، فلم أملك نفسي أن وقعت عليها. فضحك رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ وأمره ألا يقربها حتى يكفر؟. سنن الترمذي ج٣ ص ٤٩٤، ٤٩٤ الحديث ١١٩٨، ١١٩٩. سنن ابن ماجة ج١ ص ٦٦٦، ٦٦٧ الحديث ٢٠٦٤، ٢٠٦٩. وأخرج عبد الرزاق وسعيد بن منصور عن ابن جريح: لفظ عبد الرزاق في مصنفه (ج٦ ص ٤٣٠ الحديث ١١٥٢٢): قال: قيل لعطاء وأنا أسمع: رحل تظاهر من امرأته، قلم يكفر حتى أصابها، قال: بئس ما صنع، يستغفر الله، ثم ليعتزلها، حتى يكفر، قلت: هل عليه من حد أو شيء؟ قال: ما علمت، لفظ سعيد بن منصور: «قال: قبل لعطاء وأنا أسمع: رجل ظاهر من امرأته، ثم أصابها قبل أن يكمر، قال: بنس ما صنع، فقلت لعطاء: عليه حد أو شيء معلوم؟ قال يستغفر الله ثم يعنزلها حتى يكفرا. وأخرج سعيد بن منصور أيضاً عن الحسن قال: ﴿إِنْ وَاقِعِ المَطَاهِرِ قَبِلُ أَنْ يَكُفُرُ فَلْبِمُسِكُ عَنْ غَشْبِانَهَا، وليستغفر الله عز وجل، ويتوب إليه ويكفر كفارة واحدة». وأخرج أيضاً عن إبراهيم قال: اذنباً يستغفر الله ولا يعود إليها، حتى يكفر وعليه كفارة واحدة». السنن لسعيد بن مصور ج٢ ص ١٦ الحديث ١٨٢٧ ـ ١٨٢٩.

- (١) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.
- (٢) لم أجد في كتب اللغة التي بين بدي ما يسند تفسيره.
 - (٣) ن (ل ١٨٩) ش.
- (٤) هو عبيد الله بن قيس بن شريح بن مالك، من بني عامر بن لؤي، شاعر قريش في
 العصر الأمري، وهو من الشعراء المشهورين، أقام بالمدينة وخرج مع مصعب بن
 الزبير على عبد الملك بن مروان، وأقام هي الشام حتى توفي. وكان أكثر شعره =

الم (١٦) إذا (١١) قال أنت على كبطن أمي أو كمخذها (٥) أو كفرجها فهو مظاهر، لأنه (١١) بمعنى (٧) المظهر وكذلك إن شبهها بمن لا يحل (٨) له النظر إليها على التأبيد من محارمه مثل (١٠): أخته أو عمته أو أمه من الرضاعة (١١) لأنها (١١) في معنى الأم (١٢) وكذلك (١٢) إن (١٤) قال: رأسك على كظهر أمي أو (١٥) روحك (١٦) أو وجهك أو رقبتك، لأن هذه الأشياء في معنى (اسم الذات) (١٢)

(١) انظر: ديوان عبيد الله بن قيس الرقيات الصفحة الأولى.

(٢) وروي:

فالدمع من مقلتيه ينسكب

المرجع السابق بنفس الصفحة.

(٣) في (ت) زيادة ·

كوقب نبازح مبحلتها لااسم دارها ولاتنستها

- (٤) في (ش) (وإذا) وفي (ت) (فإذا).
 - (۵) في (ت) (كفخذ أمي).
- (١) كذا ني (ت) وفي (ص، ش) (لأنها) رهو تصحيف.
 - (٧) في (ش) (في معني).
 - (٨) ني (ت) (تحل).
 - (٩) ن (ل ٧٧ ب) ص، ن (ل ٧٤ ب) ت.
 - (۱۰) في (ت، ش) (الرضاع).
 - (١١) في (ش) الأنهنّ).
 - (١٢) في (ش) زيادة (في معنى التحريم المؤبد)،
 - (١٣) في (ش) (لذلك).
 - (١٤) في (ش) (لو).
 - (١٥) في (ت) زيادة (قال).
 - (١٦) في (ت، ش) (فرحك).
 - (١٧) ما بين القوسين يماثله في (ش) (الاسم للذات).

في الغزل والنسيب والمدح والفخر، ويقال أنه لقب بابن قيس الرقبات، لأم كان يتغزل بثلاث نسوة اسم كل واحدة منهن رقبة، أو لأنه تزوج عدة نسوة وافق أسماؤهن كلهن رقبة فنسب إليهن، أو أنه كانت له عدة جدات أسماؤهن كلهن رقبة. له ديران شعر مطبوع، توفي سنة ٨٥ هـ تقريباً. انظر ترجمته: تاج العروس ج١٠ ص ١٠٥٠. الأعلام ج٤ ص ١٩٦٠.

وكذا(١) لو قال: نصفك أو ثلثك،

وإن قال: أحت مثل أمي رجع إلى نيته، فإن قال: أردت الكرامة فالقول قوله، وإن قال: أردت الكرامة فالقول قوله، وإن قال: أردت الظهار فظهار (٢)(٢) وإن قال أردت الطلاق، فطلاق (٥) بائن (٢)، لأن التشبيه بالأم اقتضى المناسبة بينهما، فإذا (٢) أراد المناسبة في الحرمة (٨) فقد صح، والحرمة قد تكون بسبب (٩) الظهار، وقد تكون بسبب (٩) الطلاق، وإن لم يكن له نية حمل على السر والكرامة، (ويكون) (١٠) محتملاً فلا يقع بالشك (١١).

▼٧٤ ولا يكون الظهار إلا عن (١٢) الزوجة لقوله _ تعالى _: ﴿وَٱلَّذِينَ مُكْوِهُ مِن القول وزوراً.

عُطَّهِرُونَ مِن مِسَايِّهِم ﴾ (١٣) مع أن لفظة (١٤) الظهار منكر من القول وزوراً.

(وإن)(١٥٠) ظاهر من أمته لم يكن مظاهراً، ومن قال لنسائه: أنتنَ علي كظهر أمى(١٦٠) كان مظاهراً منهن وعليه لكل واحدة(١٧٠) كفارة.

⁽١) في (ت) (لدلك).

⁽٢) في (ش) فهو (ظهار).

⁽٣) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽٤) في (ت) (لو).

⁽٥) ني (ت) (نهر طلاق).

⁽٦) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لأنها تعطي حكماً.

⁽٧) نی (ش) (نإن),

⁽٨) في (ت) زيادة (بينهما).

⁽٩) في (ت) (سبب).

⁽١٠) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (إذ تكون).

⁽١١) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لتوجيه الحكم.

⁽١٢) في (ت، ش) (من).

⁽١٣) من الآية الثالثة سورة المحادلة.

⁽١٤) في (ش) (لفظ).

⁽١٥) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإن).

⁽١٦)ن (ل ٨٩ ب) ش.

⁽١٧) في (ت، ش) زيادة (منهنّ).

ويجزى، في العتق (١١) الرقبة الكافرة والمسلمة والذكر والأنثى والصغير والكبير، لإطلاق اسم الرقبة، ولا يجزى، (١٢) العمياء ولا مقطوعة اليدين أو الرجلين (١٣)، لأنه فات جنس المنفعة (١٤).

⁽١) في (ت) زيادة (ر).

⁽٢) زيادة من (ت).

⁽٣) في (ش) زيادة لفظ الجلالة (الله).

⁽٤) من الآية الثالثة سورة المجادلة.

⁽٥) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش وسقط من (ش).

⁽٦) من الآية الرابعة سورة المجادلة. ولم تثبت في (ش).

⁽٧) نفس الآية والسورة آنفة الذكر.

⁽٨) في (ش) (تعالى).

⁽٩) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فلا).

⁽١٠) سبق تخريجه بهامش العقرة ٢٧١،

⁽۱۱)ن (ل ۷۸ أ) ص.

⁽١٢) في (ت، ش) (يجوز).

⁽۱۳)ن (ل ۲۵ ا) ت.

⁽١٤) مي (ت) زيادة (وكان هالكاً من وجه).

٣٧٦ ويجوز الأصم ومقطوع إحدى(١) البدين و(١) إحدى(١) الرجلين من خلاف، لأنه لم يقت جنس المنفعة فلم يكن هالكاً من (٣) وجه.

ولا يجزى على مقطوع إبهام (٥) اليدين ولا المجنون الذي لا يعقل ، لأنه فات جنس منفعة (٦) ، (٧) البطش أو (٨) العقل ، ولا يجزى و (٩) عتق المدبر وأم الولد والمكاتب الذي أدى بعض المال، لأنه لا يكون تحريراً مطلقاً.

٣٧٧ فإن(١٠٠) اعتق مكاتباً لم يؤد شيئاً جاز، لأنه رقبة كاملة، لأن المكاتب عبد (٢١١) وقال الشافعي (١٢)_ (رحمه الله (١٣)) (١١)_ (وكذا عند زفر (١١)) (١٥) لا يجوز.

[فيان(١٦) اشترى أباه أو ابنه ينوي بالشراء الكفارة جاز عنها عندنا(۱۷)، (۱۸) وقال الشافعي(۱۹) (وكذا عند زفر (۲۰)(۲۱)

(١١) انظر: المبسوط ح٧ ص ٥، ٦.

(١٢) انظر: الأم جه ص ٦٦٧.

(١٣) في (ت) زبادة (تعالى).

(١٤) ژيادة من (ت، ش).

(١٥) ما بين القوسين مقط من صلب (ص) ملحق فوق السطر وسقط من (ت، ش).

(١٦) ني (ش) (رإن).

(۱۷) زیادة من (ش)

(١٨) انظر: المبسوط ج٧ ص ٨.

(١٩) انظر: المهذب ح٢ ص ٤.

(٢٠) انظر: الميسوط ج٧ ص ٨.

(٢١) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق فوق السطر ويماثله في (ش) (وزنر),

⁽١) في (ش) (أحد).

⁽٢) ني (ت) (أو).

⁽٣) ني (ت) زيادة (كل).

⁽٤) سبق ترحمته.

⁽٥) ني (ت) (للإبهام).

⁽٦) في (ت) (المنقعة).

⁽٧) في (ت) زيادة (في حق)

⁽۸) في (ټ) (و).

⁽٩) في (ت، ش) (يجوز).

⁽۱۰) في (ت) (وإن).

_ (رحمهما الله)('') لا يجوز]('') لأن('') سب العتق هو القرابة فلا يكون الشراء تحريراً مطلقاً كما في المعلق عتقه بالشراء، ولنا أن الشراء في القريب('') إعتاق لقوله _ (صلى الله عليه وسلم)('') _ "أن يجزء ولد والده إلا أن يحده مملوكاً فبشتريه فيعتقه ('') والفاء للتعقيب.

 $(^{(1)})$ وإن أعتق نصف عبد مشترك (عن الكفارة وهو موسر) و $(^{(1)})$ ضمن أب باقيه فأعتقه لم يجز $(^{(1)})$ عند أبي حنيفة $(^{(1)})$ _ (رحمه الله) $(^{(1)})$ _ . لأن النصف المضمون انتقص رقبة (وصار) $(^{(1)})$ حراً من وجه قبل إعتاقه ألا ترى أن بيعه لا يجوز ، وعندهما $(^{(1)})$ يجوز ، لأنه $(^{(1)})$ لا يتجزأ عندهما $(^{(1)})$.

⁽١) زيادة من (ش).

⁽٢) ما بين المعكوفين سقط من (ت).

⁽٣) ن (ل ٩٠٠) ش.

⁽٤) في (ش) (القرابة).

⁽٥) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

⁽۱) أخرجه بهذا اللفط مسلم وأحمد: فقد أخرجه مسلم في رواية ابن أبي شيبة وسنده: احدثنا أبو بكر بن أبي شيبة، وزهير بن حرب قالا: احدثنا جرير عن سهيل عن أبيه عن أبي هريرة. وفي رواية زهير بن حرب بهذا اللفظ أيضاً باختلاف اولد والدأه. وأخرجه في رواية أخرى بلفظ المصنف عن سفيان، عن سهيل. وباقي الإسناد بمثل الإسناد السابق. صحيح مسلم ج٢ ص ١١٤٨ الحديث ١١٥٠ (٢٥). وأخرجه أحمد (ج٢ ص ٢٦٣) بلفظ المصنف إلا أنه قال المجزي، بدلاً من الله يحزه، وسنده: حدثنا عبد الله، حدثني أبي، ثنا أبو كامل، ثنا زهير، عن سهيل، عن أبيه، عن أبيه عن أبي هريرة.

⁽٧) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لرفع الالتباس.

⁽A) الواو زيادة من (ت، ش) يحتاجها السابق.

⁽٩) في (ش) زيادة (قيمة).

⁽۱۰) في (ش) (يجزه).

⁽١١) انظر: المبسوط ج٧ ص ٨.

⁽۱۲) ريادة من (ت، ش).

⁽١٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فصار).

⁽١٤) في (ت) (لأن الإعتاق).

⁽١٥) سقطت من (ش).

٣٧٩ (رإن)(١) أعنق نصف عبده عن كفارته ثم أعتق (باقيه عنها)(٢),(٢) جاز، لأن نقصان نصف شريكه، لأنه في مال شريكه.
فسد(١) لا(٥) بإعتاقه(٢) إذ لا ينفذ تصرفه في مال شريكه.

وإن اعتق نصف عبده عن كفارته ثم جامع التي ظاهر منها ثم أعتق باقيه (١٠) عنها أم أعتق باقيه (١٠) لقوله ـ تعالى ـ: ﴿ فَتَحْرِيرُ وَعَنْدُهُما (١٠) يَجُوزُ (١٠) لقوله ـ تعالى ـ: ﴿ فَتَحْرِيرُ وَعَنْدُهُما (١٠) (١١) (١١) (١١) .

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فإن).

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ت) (الباقي منها)

⁽٣) ن (ل ٧٨ ب) ص.

⁽٤) ني (ت) (يفسد).

⁽٥) سقطت من (ت).

⁽٦) في (ص) زيادة واو لا داعي لها.

⁽٧) ن (ل ۲۵ ب) ت.

⁽٨) سقطت من (٢).

⁽٩) انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج١٠١، ١٠١.

⁽١٠) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق فوق السطر وسقط من (ت، ش).

⁽١١) من الآية الثالثة سورة المجادلة.

⁽١٢) في (ت) زيادة (ولم يوجد).

فيصيل

وإذا لم يجد المظاهر ما يعتق فكفارته (۱) صوم شهرين متتابعين بالنص (۲)، ليس فيها شهر رمضان، ولا يوم الفطر ولا يوم النحر (۱) ولا أيام التشريق، لأن صوم رمضان يقع عن صوم (١) رمضان وهذه الأيام لا يقع (۱) صومها (۱) عن الواجب للنهي فينقطع النتابع.

ناسياً استأنف الصوم عند أبي حنيفة ومحمد (١٠ و الشهرين (١٠ ليلاً عامداً أو نهاراً ناسياً استأنف الصوم عند أبي حنيفة ومحمد (١٠ و (رحمهما الله (٨))(١٠) وعند (١٠) أبي يوسف (١٠) و (رحمه الله (٨))(١٠) لا يستأنف لوجود (الصوم في)(١١) شهرين متنابعين من قبل أن يتماسا (١١).

(وإن)(١٣) أفطر (في (يوم)(١٤) بعذر أو بغير عذر استأنف لعدم التتابع.

(١) في (ت) (وكمارته).

(٢) ومو قوله _ تعالى _ . . . ﴿ فَكُن لَّمْ يَجِدْ فَصِيامُ شُهْرَيْنِ مُتَكَاٰيِعَيْنِ ﴾ من الآية الرابعة سورة المجادلة .

(٣) ن (ل ٩١ ب) ش.

(٤) سقطت من (ت).

(٥) في (ت) (تقم).

(٦) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (الشهر) وهو تصحيف،

(٧) الطرا الميسوط ح٧ ص ١٤.

(٨) في (ت) زيادة (تعالى).

(٩) زيادة من (ت، ش).

(۱۰) في (ش) (عن).

(١١) ما بين القرسين يماثله في (ت) (صوم) وسقط من (ش).

(١٢) في (ش) زيادة (وهذا الشرط ينعدم به، فيستأنف) وهي زيادة توضيحية.

(١٣) ما بين القرسين يماثله في (ش) (فإن)

(١٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (يوماً) وسقط من (ت).

٣٨٧ وإن ظاهر العبد من امرأته لم يحزه في (١) الكفارة إلا الصوم، لأنه لا يملك الإعتاق ولا الإطعام (٢)، فإن (١) أطعم المولى أو عتق عنه لم يجز، لقوله _ (صلى الله عليه وسلم)(١) _ «لا يملك العبد ولا يملكه مولاه، ولا يتسرى العبد ولا يسرية مولاه (ولا يملك العبد ولا المكاتب شيئاً إلا الطلاق)(٥)(١).

المحمل وإذا لم يستطع المظاهر الصيام أطعم ستين مسكيناً لقوله على المثالي: (۱) (۱) ﴿ فَنَنَ لَرُّ بَسْتَطِعٌ فَإِطْعَامُ سِيَّينَ مِسْكِيناً ﴾ (۱) (۱) كل (۱۱) مسكين نصف صاع من بر (أو صاع من تمر) (۱) أو صاع من شعير أو قيمته ذلك، كما في صدقة الفطر (۱۱) ، فإن (۱۲) عداهم وعشاهم جاز قليلا (۱۵) (۱۱) أو كثيراً لوجود الإطعام، وهو تهيئة الطعام.

وإن أطعم(١٧) مسكيناً واحداً(١٨) ستين يوماً أجزأه، لأن المراد ستون(١٩)

⁽١) سبق توجمته.

⁽٢) ني (ش) زيادة (وإن ملك).

⁽٣) في (ش) (وإن).

⁽٤) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

⁽a) ما بين القوسين زياد من (ش).

⁽٦) لم أجد حديثاً بهذا اللفط ومبق تخريج الجزء الأخير بالمعنى بهامش الفقرة ٣١٨.

⁽٧) قوله _ تعالى _﴿قَين﴾ كتب في (ت) (فإن) وهو خطأ.

⁽٨) قوله _ تعالى _ ﴿ فَنَن لَّرْ يَسْتَطِعْ ﴾ لم يثبت في (ص).

⁽٩) ن (ل ٧٩) ص.

⁽١٠) من الآية الرابعة سورة المجادلة.

⁽١١) في (ت) (لكل).

⁽١٣) انظر الفقرة ١٧٠.

⁽١٣) في (ش) (وإن).

⁽۱٤)ن (ل ۹۱ أ) شي،

⁽١٥) في (ت) زيادة (أكلوا).

⁽١٦) في (ش) زيادة (كان).

⁽١٧) غير واضحة في (ت) بسبب الأرضة.

⁽۱۸) ن (ل ۲۷۱) ت.

⁽١٩)كذا في (ت، ش) وفي (ص) (ستين) وهو خطأ لأنه حبر موفوع بالواو.

مسكيناً كل (مسكين يومه(۱))(۱) فيكون إطعام مسكين(۱) ستين يوماً، كذلك(١)، وإن أعطاه في يوم واحد لم يجز(۱) إلا عن يومه.

٣٨٤ وإن قرب التي (ظاهر منها)(٢) في خلال الإطعام لم يستأنف، لأن النص في الإطعام مطلق.

ومن وجب (٢) عليه كفارتا ظهار فأعنق رقبتين لا ينوي عن أحدهما بعينها جاز عنهما، لأن التعبين في الجنس الواحد لغو، وكذلك إن صام عنهما أربعة أشهر كل [واحدة] (٨) شهرين متتابعين أو أطعم عنهما (٩) مائة وعشرين مسكيناً، وإن أعنق رقبة واحدة أو صام شهرين كان له أن يجعل ذلك عن أبتهما شاه. (والله أعلم) (١٠).

(١) في (ت) (يوماً).

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ش) (يوم مسكين).

⁽٣) في (ش) زيادة (واحد).

⁽٤) ني (ت) (لذلك).

⁽٥) ني (ت، ش) (يجزه).

⁽٦) ما بين القوسين يماثله في (ت) (طاهرها).

⁽٧) في (ت) (رجبت).

 ⁽٨) سقطت من (ت، ش) وسقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر وكتبت (واحد)
 وما أثبتناه هو الصحيح للمحانسة مع التأنيث.

⁽٩) كذا في (ت، ش) رفي (ص) (عنه) وهو تصحيف.

⁽١٠) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).



كتاب اللعان

وشرطنا أهلية الشهادة، لأن كل^(٣) واحد⁽¹⁾ شاهد على صاحبه. وشرطنا أن تكون^(١) المرأة^(١) ممن يحد قاذفها، لأن اللعان حد الأزواج فيشترط أن تكون محصنة.

٣٨٦ وكذلك لو نفى نسب ولدها و (٨) طالبته بموجب القذف فإن امتنع منه حبسه الحاكم (٩) حتى يلاعن أو يكذب نفسه فيحد، لأن ذلك حق لها.

(وإذا) (١١) كان الزوج عبداً أو كافراً أو محدوداً في قذف؛ فقذف امرأته فعليه الحد، لأنه تعذر اللعان (١١) لسبب (١٢) فيه فيجب الحد لعموم قوله ــ

⁽١) قوله _ تعالى _: ﴿ إِلَّالُّو ﴾ لم يثبت في (ص، ت).

⁽٢) من الآية السادسة سورة النور.

⁽٣) ن (ل ٩١ ب) ش.

⁽٤) في (ش) زيادة (منهما)،

⁽۵) في (ت) (يشترط).

⁽٦) كذا في (ت، ش) وهي الأولى للتجانس وفي (ص) (يكون).

⁽٧) ز (ل ٧٩ ب) ص.

⁽٨) في (ت) (أو).

⁽٩) في (ش) (القاضي).

⁽١٠) ما بين القرسين بماثله في (ت) (فإذا).

⁽۱۱)ن (ل ۲۲ ب) ت.

⁽۱۲) في (ش) (بسبب) وكلاهما صحيح -

ن مسال من المؤرّد و الله المؤرّد المؤ

سرة «أشهد بالله إني لمن الصادقين فيما رميتها به من الزنا «ثم (۱۷) يقول في المخامسة: مرة «أشهد بالله إني لمن الصادقين فيما رميتها به من الزنا «ثم (۱۷) يقول في المخامسة: لعنة الله عليه إن كان من الكاذبين فيما رماها به من الزنا (۱۵) يشير إليها في جميع ذلك (۱۷) «م تشهد المرأة (۱۱) أربع مرات (وتقول في كل مرة) (۱۲) «أشهد بالله إنه لمن (۱۲) الكاذبين فيما رماني به (۱۲) من الزنا «ثم شهر النا (۱۷) تقول في الخامسة: غضب الله عليها إن كان من الصادقين فيما رماني (۱۱) به من الزنا (۱۷) كذلك مقتضى النص (۱۸)

(١) قوله _ تعالى _: ﴿ فَأَخِيدُ وَهُرْ تُمَنِينَ خَلْدَةً ﴾ لم يثبت في (ص، ت).

⁽٢) من الآية الرابعة سورة النور.

⁽٣) في (ت، ش) زيادة (الزوج).

⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (لكن المرأة).

⁽٥) ما بين القوسين زيادة من (ش) وفي (ت) (في القذف).

⁽٦) في (ت، ش) (واللعان).

⁽٧) في (ش) (و).

⁽A) في (ش) زيادة (و) وإثباتها أولى.

⁽٩) ومسألة الإشارة لم أجد لها أصلاً فيما بين يدي من الكتب.

⁽١٠) في (ش) زيادة (يحاطبها على ما عرف).

⁽١١) في (ش) زيادة (بين يدي القاضي ن (ل ٩٢ أ) ش وتقول).

⁽١٢) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽١٣) في (ت) (من) والأولى أولى لأنها نتفق مع الآية.

⁽١٤) سقطت من (ت).

⁽١٥) في (ت، ش) (ر).

⁽١٦) في (ش) (رماها).

⁽١٧) في (ش) زبادة (وتشير إليه بالأصابع في كل مرة) وفي (ت) نفس الزيادة واختلاف (بالإصبع) بدلاً من (بالأصابع)، ومسألة الإشارة لم أجد لها أصلاً فيما بين يدي من كتب الحديث والتفسير.

⁽١٨) وهو قوله ـ تعالى ـ: ﴿ وَالَّهِينَ يَرَثُونَ أَزَوْجَهُمْ وَلَرْ يَكُنْ لَمُمَّ شُهَدًا؛ إِلَّا أَنْشُكُمْ فَشَهَدَةُ لَمَدِهِمْ أَرْبُعُ =

وفعل النبي ـ (صلى الله عليه وسلم)(١) _(٦) إ

٣٨٨ فإذا التعنا (فرق الحاكم)(٢) بينهما(١)، لقوله - عليه السلام -.

- شَهُندُنِ بِأَلَّهِ لِهِنَ إِنَّمُ لَهِنَ ٱلْقَسَدِفِينَ وَٱلْحَنْوسَةُ أَنَّ لَعَنْتَ اللَّهِ عَلَيْهِ إِن كَانَ مِن ٱلْكَذِينِ وَلَلْمَانِ إِلَّهُ إِنْ كَانَ مَن ٱلْكَذِينِ وَلَلْمَانِ إِلَيْهُ إِنْ كَانَ مَن ٱلْمَانِ عَلَيْهِ إِنْ كَانَ مَن السادسة إلى التاسعة سورة المور.
 - (١) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).
- - (٣) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فالقاضي يفرق).
- (٤) ذهب العلماء في مسألة الفرقة في اللعان هل تحتاج إلى أمر القاضي أم لا. إلى فريقين:

الفريق الأول: وهم الحنفية وأحمد في إحدى الروايتين عنه: يرون أن الفرقة لا تحصل إلا بتفريق الحاكم محتحين بالآتى:

أولاً: أخرج البخاري ومسلم عن نافع، عن عبد الله بن عمر - رصي الله عنهما -: قان رجلاً من الأنصار قذف أمرأته فأحلفهما النبي - صلى الله عليه وسلم - ثم فرق بيسهماه. صحيح البخاري مع الفتح ج٩ ص ٤٤٤ الحديث ٥٣٠٦، صحيح مسلم ج٢ ص ١١٣٢، ١١٣٣، الحديث ١٤٩٤ (٩٠٨).

ثانياً: وأخرج البخاري في ثلاث روايات ومسلم عن سعيد بن جبير ـ رحمه الله ..: جاء في الرواية الأولى: قال: قلت لابن عمر رجل فذف امرأته، فقال فرق النمي = صلى الله عليه وسلم - بين أخوي بني العجلان، وقال: الله يعلم أن أحدكما
 لكاذب فهل منكما تائب؟ فأبيا... فقرق سنهما...».

وقال في الرواية الثانية: «فرق الببي - صلى الله عليه وسلم - بين أخوي سي العجلان».

وقال في الروابة الثالثة: «فرق نبي الله مسلى الله عليه وسلم ـ بين أخوي بني العجلانه. هذا من لفظ البخاري في الثلاث روايات، صحيح المخاري مع الفتح جه ص ٤٥٦ المحديث ٤٩٠، ص ٤٩٥ المحديث ٥٣١٢، ص ٤٩٥ المحديث ٥٣٤٩. ص ٥٣٤ المحديث ٥٣٤٩.

ثالثاً: ويقول ابن عباس ـ رضي الله عنه ـ في حديثه الذي أخرجه البيهقي (ج٧ ص ٤٠٩، ٤١٠): «ففرق رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ بينهما» وهذا يقتضي أن الفرقة لم تحصل قبله.

رابعاً: في حديث سهل بن سعد ـ رضي الله عنه ـ الذي أخرجه البخاري ومسلم في قصة عويمر والذي جاء فيه: «فلما فرغا من تلاعنهما قال عويمر: كذبت عليها يا رسول الله إن أمسكتُها، فطلقها ثلاثاً، قبل أن يأمره رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم . هذا النص ورد في إحدى روايات البخاري، صحيح البخاري مع الفتح ج٩ ص ٤٤٦ الحديث ٥٣٠٨. صحيح مسلم ج٢ ص ١١٢٩ الحديث ١٤٩٢ (١). ثم قالوا هذا ححة من وجهين:

أحدهما: أنه يقتضى إمكان إمساكها.

الشائي: وقوع الطلاق، ولو حصلت الفرقة باللعان وحده، لما ثبت واحد من الأمرين، وجاء في إحدى روايات سهل بن سعد والتي رواها أبو داود (ج٢ ص ٢٤ الحديث ٢٢٥٠) والبيهقي (ج٢ ص ٤١٠) وجاء فيهما: «أنها طلقها ثلاثاً، فأنفذه رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ...».

الفريق الثاني: وهم المالكية والشافعية وأحمد في إحدى الروايتين عنه. يرون أن الفرقة تحصل بتمام اللعان بدون تفريق الحاكم قائلين:

أولاً: أن اللعان معنى يقتضي التحريم المؤبد، قلم يقف على تفريق الحاكم كالرضاع.

ثانياً: أن الفرقة لو وقعت على تفريق الحاكم لساغ ترك التفريق إذا كرهه الزوجان، كالتفريق بالعيب والإعسار.

ثَالِئاً: أما قوله: فرق النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ فيحتمل أمور ثلاثة:

أحلهما: إنشاء الفرقة.

الثاني: الإعلام بها.

النالث: إلزامه بموجبها من الفرقة الحسية.

رابعاً: وأما قول عويمر: كذبت عليها إن أمسكنها، قال في دلك ابن القيم الحورية ا في زاد المعادح ص ٣٩٠ «فهذا لا يدل على إن إمساكها بعد اللعاد مأدور فيه شُرِعاً، بل هو بادر إلى فراقها، وإن كان الأمر صائراً إلى ما بادر إليه، وأما طلاقه ثلاثة، فما زاد الفرقة الواقعة إلا تأكيداً، لهذا النحريم، وكأنه قال: لا تحل لي معد هذا. وإما إنفاذ الطلاق عليه، فتقرير لموجه من التحريم فإنها إذا لم تحل له باللمان أبداً، كان الطلاق الثلاث تأكيداً للتحريم الواقع باللعال، فهذا معنى إنفاده، فلما لم ينكره عليه، وأقره على التكلم به وعلى موجبه، جعل هذا إنفاذاً من النبي ـ صلى الله عليه وسلم _ وسهل [رضي الله عنه] لم يحك لعظ النبي _ صلى الله عليه وسلم _ أنه قال: وقع طلاقك، وإنما شاهد القصة، وعدم إنكار النبي _ صلى الله عليه وسلم _ للطلاق، فظن ذلك تنفيذاً... انتهى قوله. والذي يظهر لي _ والله أعلم _: أن الفرقة لا تحصل إلا لتفريق الحاكم استناداً إلى فعل النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ في التفريق بين المتلاعنيين والذي ثبت في روايات صحيحة كثيرة، ثم أن الفصل بين الزوجين بسبب الفاحشة وما يعقبه من تلاعن وما ينتج عنه من نفي الولد ونسبته إلى أمه هي أمور خطيرة تحتاج إلى تدخل الحاكم وبالذات عند فساد أهل الزمان، والله _ تعالى _ أعلم. انظر: المبسوط ج٧ ص ٤٣. شرح فتح القدير ج٤ ص ١١٨. بداية المجتهد ح٢ ص ١٠٤، ١٠٥. مواهب الجليل ج٤ ص ١٣٧. الأم ج٥ ص ٢٨٠. روضة الطالبين ج٨ ص ٣٥٦. المعني ج٧ ص ٤١٠، ١١١. زاد المعادج٥ ص . 44 - 444

(۱) أخرج أبو داود والدارقطني عن ابن شهاب عن سهل بن سعد. لفظ أبو داود (ج٢ ص ٢٧٤) أخرج أبو داود (ب٢٥ ص ٢٧٤) العديث ٢٢٥٠) ألات سهل بن سعد في هذا الخبر، قال: فطلقها ثلاث تطليقات عند رسول الله عليه وسلم م، فأنفذه رسول الله صلى الله عليه وسلم م سنة، ملى الله عليه وسلم م شفت السنة بعد قال سهل: حضرت هذا عند رسول الله ملى الله عليه وسلم م قمضت السنة بعد في المتلاعنين أن يفرق بينهما ثم لا يجتمعان أبداً. وأخرجه الدارقطني (ج٢ ص ٢٧٥، ٢٧٦) بلفظ: قعن سهل بن سعد الساعدي قال: حضرت المتلاعنين عند رسول الله ملى وسلم م فطلقها ثلاث تطليقات عند رسول الله م صلى الله عليه وسلم م وكان مما صنع عند رسول الله ملى الله عليه وسلم م وكان مما صنع عند رسول الله ملى الله عليه وسلم م وكان مما صنع عند رسول الله ملى الله عليه وسلم م قانفذه رسول الله م صلى الله عليه وسلم م وكان مما صنع عند رسول الله م لا يجتمعان أبداً اله وأخرج الدارقطني أيضاً عن محمد بن زيد عن سعيد بن جبير عن ابن عمر عن النبي م صلى الله عليه وسلم م قال: المتلاعنان إذا تفرقا لا يجتمعان أبداً ال وتقل الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ج٣ ص ٢٥١) عن صاحب كتاب التنقيح قوله في هذا الحديث: قاسناده جيد؟.

ومحمد ((), (")_ (رحمهما الله تعالى) (") وعند أبي يوسف () _ (رحمه الله (!)) (()) _ (تحريم مؤبد) (") لقوله _ عليه (()) السلام _: "المتلاعنان لا يجتمعان أبداً (()) , ولهما أنه لم يق متلاعناً لا (()) حقيقة (ولا حكماً) (()) (أما لا حقيقة، لأن الحقيقة كانت حالة التكلم باللعان ولم تبق تلك الحالة، أما لا حكماً فلأنه يتصور ذلك بمعنى) ((()) لأنه (()) بفعل (()) اللعان (()) ولا معنى (()) إذا أكلب نفسه، لأنه لا يصح (اللعان منه) (()) والداخل تحت النص المتلاعن، ألا ترى أن المنافق إذا أسلم تحل الصلاة عليه وإن قيل (()) من المنافق (قوله _ تعالى _) (()) . ﴿ وَلَا نُصُلِ عَلَى أَكْر مِنْهُم مّاتَ أَبِدًا ﴾ (()) .

٣٨٩ (وإن)(٢٠) كان القذف بولد نفي القاضي (٢١) نسبه وألحقه بأمه، فإن

انظر: المبسوط ج٧ص ٤٤، ٤٤.

⁽۲) ن (ل ۱۸۰) ص.

⁽٣) زيادة من (ت) وفي (ش) (رحمه الله).

⁽٤) في (ت) زيادة (تعالى).

⁽۵) زیادة من (ت، ش).

⁽٦) ما بين القوسين يماثله في (ش) (تحريماً مؤبداً).

⁽٧) ز (ل ۱۷۷) ت.

⁽٨) سبق تخريجه في أول هامش هذه الفقرة.

⁽٩) سقطت من (ت).

⁽١٠) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة.

⁽١١) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽۱۲) سقطت من (ش).

⁽١٣) في (ت) (اللعن).

⁽١٤) في (ت) زيادة (حالة التكلم).

⁽١٥) في (ش) زيادة (بعد).

⁽١٦) ما بين الفوسين في (ش) تقديم وتأخير .

⁽١٧) في (ش) (نزلت) وفي (ت) (نزل).

⁽١٨) ما بين القوسين زيادة من (ت) وهي زيادة تكمل المعنى وفي (ش) (الآية وهو قوله ــ تعالى ــ).

⁽١٩) من الآية ٨٤ سورة النوبة.

⁽٢٠) ما بين الفوسين يعاثله في (ت) (فإن).

⁽۲۱) ن (ل ۹۲ ب) ش.

عاد الزوج فأكذب (١) نفسه حده القاصي، لأنه أفر أنه قدف محصة وحل له التزوج بها، وكذلك إن (٢) قذف غيرها فحد، أو زنت محده (٣)، لأنه لا يتصور اللعان بينهما.

• ٣٩٠] وإذا قذف⁽³⁾ امرأته وهي صعيرة⁽⁴⁾ أو مجنونة فلا لعان بينهما لعدم⁽¹⁾ إحصائها.

وقذف الأخرس لا يتعلق به اللعان لأنه لا يتيقن (١٠). (وإذا) قال الزوج ليس حملك مني فلا لعان بينهما (عند أبي حنيفة (١٠) وعندهما (١٠) بحب اللعان إذا جاءت به لأقل من سنة أشهر) (١١).

راً الله المحمل من الزنا تلاعنا لوجود القذف ولم (١٢) ينف القاضي الحمل (١٥) وقال في المبسوط (١٦): (إن اللهان يجب

(١) می (ت، ش) (وأكذب).

(٢) ني (ت) (إذا).

(٣) سقطت من (ت).

(٤) ني (ت، ش) زيادة (الرجل).

(٥) في (ت) (معترهة).

(١) تكررت مي (ص) سهواً من الناسخ ثم شطب على الأخيرة منهما.

(٧) ني (ت، ش) زيادة (به).

(A) ما بين القرسين يماثله في (ت) (فإذا).

(٩) زيادة من (ت، ش) يحتاجها السياق.

(١٠) انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج٤ ص ١٢٤.

(١١) ما بين الفوسين زيادة من (ت) وهي زيادة توضيحية مهمة.

(١٢) في (ت) (لو).

(١٣) في (ش) زيادة (لها).

(١٤) في (ت) (لا).

(١٥) في (ت) (الولد).

(١٦) وهو من الكتب التي جمع فيها محمد بن الحسن مسائل الأصول ويسمى «كتاب الأصل» أو «ظاهر الرواية» التي روت عن أصحاب المذهب وهم أبو حنيفة وأبو يوسف ومحمد ـ رحمهم الله ـ وصبق ذكر اسم الكتاب بهامش الفقرة ١٧٠ عند ذكر كتاب «الجامع الصغير».

بتفي الحمل عندهما(۱), (۲) لوجود القذف، و(۳) لأبي حنيفة(۲) _ (رحمه اله(۱))(۱) _ انه(۱) لا يخلو إما أن يجب عند القذف أو بعد الولادة (لا جائز)(۱) أن أن يجب عن القذف، لأنه قال (هذا الحمل ليس)(۱) مني فلعله ليس بحمل ولا ولد، ولا(۱۰) بعد الولادة، لأنه لم يوجد القذف(۱۱).

رِإِذَا (١٢) نفى الرجل (١٣) ولد امرأته عقيب الولادة (١٤) أو في الحال (١٤) التي تقبل التهنئة (١٦) وثبتاع آلة الولادة (١٧) (صح نفيه ولاعن (١٨) به)(١٩) وإن نفاه بعد ذلك لاعن (٢٠) لوجود قذف امرأته و(٢١) يثبت النسب (٢٦)

⁽١) أي عند أبي يوسف ومحمد ــ رحمهما الله ــ.

⁽٢) انظر: المبسوط ج٧ ص ٤٥. الهداية مع شرح فتح القدير ج٤ ص ١٧٤.

⁽٣) الوار زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٤) في (ت) زبادة (تعالى).

⁽٥) زيادة من (ت، ش).

⁽٦) سقطت من (ش).

⁽٧) ما بين القوسين غير واضح في (ت) بسبب الأرضة.

⁽۸) د (ل ۷۷ ب) ت.

⁽٩) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.

⁽١٠) في (ت) زيادة (جائز أن يجب).

⁽١١) في (ش) زيادة (بعد الولادة) وهي زيادة فيها تكرار.

⁽۱۲) في (ت) (إذ).

⁽۱۳)في (ت) (الزوج).

⁽١٥) في (ت، ش) (الحالة).

⁽١٦) ن (ل ۸۰ ب) ص.

⁽١٧) تكررت في (ت) وهو سهو من الناسخ.

⁽١٨) في (ت) (يلاعن).

⁽١٩) ما بين القوسين بماثله في (ش) (صح نفيه ولا يثبت النسب به) ومكان هذه العبارة قبل سطر تقريباً أي بعد (عقيب الولادة).

⁽۲۰) ن (ل ۹۳ ۱) ش.

⁽٢١) الواو سقطت من (ت).

⁽٢٢) انظر: المبسوط ج٧ ص ١٥١، ٥٢.

وقال أبو يوسف ومحمد (۱) _ رحمهما الله (۲) _ يصح (۲) نفيه في مدة النفاس، لأنه إذا طالت المدة لا يصح نفيه، فجعلنا (۱) الفاصل بين المدة (الطويلة و (٥) القصيرة) (١) مدة النفاس، لأن مختص بالولادة ولأبي حنيفة _ رحمه الله (٨) أن سكوته عند أسباب الولادة والتهنئة إقرار (١) ظاهر (١١) مع أن الولد للفراش (١١) فلا يصح نفيه.

٣٩٣ وإذا ولدت ولدين في بطن واحد فنفى الأول واعترف بالثاني ثبت (١٢) نسبهما، لأن إثبات نسبهما (إثبات نسبهما (١٢))(١٤) (١٠)، لأن

(١) سبق ترجمته.

(۲) في (ت) زيادة (تعالى).

(٣) في (ت) (صح).

(٤) في (ش) زيادة (الحد).

(٥) في (ش) زيادة (بين المدة).

(٦) ما بين القوسين في (ت) تقديم وتأخير.

(٧) في (ش) زيادة (وهو).

(٨) في (ت) زيادة (تعالى).

(٩) في (ت) (إقراراً) وهو خطأ.

(١٠)كذا في (ت، ش) وفي (ص) (إقراراً) وهو خطأ.

(۱۱) يشير إلى قول الرسول - صلى الله عليه وسلم -: "الولد للفراش وللعاهر الحجرة، وهو حديث صحيح أخرجه البخاري ومسلم وغيرهما في روايات كثيرة عن عائشة - رضي الله عنها -: قالت: كان عتبة بن أبي وقاص عهد إلى أخيه سعد بن أبي وقاص أن ابن وليدة زمعة منى فاقبضه، قالت: فلما كان عام الفتح أخذه سعد بن أبي وقاص وقال: ابن أخي، قد عهد إليّ فيه، فقام عبد بن زمعة فقال: أخي، وابن وليدة أبي ولد على فراشه، فتساوقا إلى رسول الله - صلى الله عليه وسلم وابن وليدة أبي ولد على فراشه، فتساوقا إلى رسول الله - صلى الله عليه وسلم مد، فقال النبي - صلى الله عليه وسلم - الولد للفراش وللعاهر الحجر، . . . هذا لفظ إحدى روايات البخاري، انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج ٤ ص ٢٩٢ الحديث ١٤٥٧).

(۱۲) في (ت، ش) (يثبت).

(۱۳) نی (ت) (نسب).

(١٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (إثباتهما).

(١٥) في (ت) زيادة (الآخر).

التوأم (١) لا ينفصلان نسباً، وحُدَّ (الزوح، لأنه صار مكلباً نفسه، وإن اعترف بالأول (٢) ونفى الثاني ثبت (٢) نسبهما ولاعن)(١) (٥).

(١) في (ت، ش) (التوأمين) وكلاهما صحيح. انظر: تاح العروس ج٨ ص ٢٠٩.

⁽۲) في (ش) (الأول).

⁽٣) في (ش) (يثبت).

⁽٤) ما بين القوسين سقط من (ت).

 ⁽a) في (ش) زيادة (لأنه لما اعترف بالأول فقد أقر بكونها محصنة، ثم إذا تقى الثاني فقد قذف المحصنة وقذف المحصنة يوجب اللعان). وهي زيادة فيها تعليل الحكم.



كتاب العدة

ع ٣٩٤ إذا طلق الرجل(١) امرأته طلاقاً بائنا أو(١) وقعت الفرقة بينهما معيو(١) طلاق وهي حرة ممن تحيض فعدتها ثلاث حيض (قال الله)(٤) ـ تعالى _(0)، (1): ﴿ وَالْمُطَلِّقَاتُ يَرَّبُهُم ﴿ فِإِنْفُسِهِنَّ مُلْتَقَةً قُرُومٌ ﴾ (٧) والإقراء (٨)، (١) الحيض عندنا (١٠) وعند الشافعي (١١)، (٢٠) _ (رحمه الله)(١٣) _ الإطهار، ومما قلناه أولى، لأن الحيض (١٤)، (١٥) يتعرف (١٦) بها طهارة (١٧) الرحم.

(١) في (ت) (الزوج).

(١٠) انظر: الميسوط ج٦ ص ١٣٠

(١١) انظر: الأم ج٥ ص ١٩١،

(۱۲)ن (ل ۸۷ أ) ت.

(۱۳) زیادة من (ش).

(١٤) جمع حيضة .

(١٥) في (ت) زيادة (مما).

(١٦)كذا في (ش) وفي (ص) تتعرف وفي (ت) (يعرف).

(١٧) في (ت) (براءة)،

⁽٢) سقطت من (ت).

⁽٣) في (ش) (من غير).

⁽٤) ما بين القوسين بماثله في (ت) (لقوله).

⁽۵) ن (ل ۹۳ ب) ش.

⁽٦) قوله _ تعالى _ ﴿ وَالْمُطَلَّقَبُتُ ﴾ لم يشت مي (ص).

⁽٧) من الآية ٢٢٨، سورة البقرة.

⁽A) في (ش) (القره).

⁽٩) القرء: الوقت، وهو من الأضداد فيقال للحيض والطهر قرء، لأن القره: الوقت. قال أمو عبيد: الأقراء: الحيض، والأقراء: الأطهار، وقد أقرأت المرأة مي الأمرين جميعاً، وأصله من دنو وقت الشيء. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ح٤ ص ٣٢. لسان العرب ج٥ ص ٢٥٦٤. تاج العروس ج١ ص ١٠١.

العالى الما كانت لا تحيض من صغر أو كبر فعدتها ثلاثة أشهر (القوله من صغر أو كبر فعدتها ثلاثة أشهر ((القوله من سعالى ﴿ وَبَيْسَنَ مِنَ ٱلْمَجِيضِ مِن لِسَابِكُرُ إِنِ ٱرْبَعْتُمُ فَيِدَّتُهُنَّ ثَلَائَةُ أَشْهُرٍ ((القوله من الله الله عندتها (أن تضع حملها) (الله لقوله من تعالى من الحرار (وإن) كانت (الله عنه كُنُ يَضَعْنَ حَلَهُنَّ (۱))

وإن كانت أمة فعدتها حيضتان، قال عمر (^): عدة الأمة حيضتان (10 لو استطعت لجعلتها حيضة ونصفاً) (10 وإن كانت لا تحيض فعدتها شهر ونصف، لأن عدتها نصف عدة الحرة.

(١) ني (ت) (بالشهور).

⁽٢) من الآية الرابعة سورة الطلاق.

⁽٣) ما مبن القوسين الكبيرين ريادة من (ت، ش).

⁽٤) ما بين القوسين بماثله في (ت) (فإن).

⁽ه) بداية السقط من نسخة الأصل ويستمر السقط حتى نهاية الفقرة ٤٢٠، وقد اعتمدت في هذا الجزء النسخة (ش) لتكون أصلاً.

⁽٦) ما بين القوسين يماثله في (ت) (بوضع الحمل).

 ⁽٧) من الآية السادسة سورة الطلاق، كذا في (ت) وفي (ش) ﴿ وَأَوْلَنَتُ الْأَحْمَالِ أَجَلُهُنَّ أَن يَضَعْنَ حَمْلَهُنَّ ﴾ والاستدلال بالآية الأولى أولى، لأنه الاستدلال بالنص المباشر.

⁽A) سبق توجعته _ رضي الله عنه _ بهامش الفقرة ٤٣.

⁽٩) ني (ت) زيادة (و).

⁽۱۰) أقرب الروايات إلى هذا ما أخرجه عبد الرزاق، وسعيد بن منصور. لفظ عبد الرزاق في مصفه (ح٧ ص ٢٢١ الحديث ١٢٨٧٤): هعن عمرو بن دينار أن عمرو بن أوس أخبره عن رجل من ثقيف عن عمر أنه قال: «لو استطعت جعلت عدة الأمة حيصة ونصفاً، قال قتادة: فقام رجل نقال: فاجعلها شهراً ونصفاً يا أمير المؤمنين، فسكت». وأخرجه سعيد بن منصور بن عمرو بن دينار عن عمرو بن أوس أن عمر – رضي الله عنه – قال: «لو استطعت أن أجعل عدة الأمة حيضة ونصف لفعلت، فقال رجل: يا أمير المؤمنين، فاجعلها شهر ونصف. قال فسكت». وفي رواية أخرى له. «نا عمرو بن دينار قال سمعت عمرو بن أوس يذكر عن وجل من ثقيف قال سمعت عمر بن الخطاب ، رضي الله عنه – على المنبر يقول: لو استطعت أن أجعل عدة الأمة حيضة وبصف لفعلت، فقال رجل فاجعلها شهر ونصف، قال: فسكت». صنن سعيد بن منصور ج١ ص ٢٠٢ الحديث ١٢٧١، ١٢٧٢،

- (٥) في (ت) ريادة (قوله ـ تعالى ـ).
- (1) هي سورة الطلاق. انظر: طلبة الطلبة ص ١١٧.
- (٧) ما بين القوسين جاءت في (ت) بعد ذكر الآية بزيادة (في) في أولها وهي تناسب
 السياق في تلك النسخة.
 - (A) من الآية الرابعة سورة الطلاق.
 - (٩) ن (ل ٩٤ أ) ش.
 - (١٠) من الآية ٣٣٤ سورة البقرة.
- (۱۱) آخرج البخاري في روايتين قول ابن مسعود ـ رضي الله عنه ـ حول هذا المعنى: جاء في الرواية-الأولى: ٤٠٠٠ قلت كيف كان قول ابن مسعود في المتوفى عنها زوجها وهي حامل؟ فقال: قال ابن مسعود أتجعلون عليها التغليظ ولا تجعلون لها الرخصة؟ لنزلت سورة النساء القصرى بعد الطولى».

وقي الرواية الثانية: ١٠. فقال [ابن مسعود] أتجعلون عليها التغليظ ولا تجعلون عليها الرخصة؟ لنزلت سورة النساء القصرى بعد الطولى ﴿وَأَوْلَتُ ٱلْأَمْالِ أَبَلُهُنَّ أَن عَلَيها الرخصة؟ لنزلت سورة النساء القصرى بعد الطولى ﴿وَأَوْلَتُ ٱلْأَمْالِ أَبَلُهُنَ أَن يَصَعَن جَلَهُنَ ﴾ صحيح البخاري مع الفتح ج٨ ص١٩٣، ١٥٤ الحديث ١٩٤٠): اعن مسروق عن عبد الله قال: من شاء لاعنته لأنزلت سورة النساء القصرى بعد الأربعة الأشهر وعشراً». واخرجه النسائي (ح٦ ص ١٩٧): عن علقمة بن قيس أن ابن مسعود قال: من شاء لاعنته، ما أنزلت ﴿ وَأَوْلَتُ ٱلْأَمْالِ أَبَلُهُنَّ أَن يَصَعَنُ حَلَهُنَّ ﴾ إلا معد المعتوفي عنها زوجها فقد حلت . . . ». وأخرجه ابن ماجة (ح١ ص ١٥٤ الحديث = المعتوفي عنها زوجها فقد حلت . . . ». وأخرجه ابن ماجة (ح١ ص ١٥٤ الحديث =

⁽١) من الآية ٢٣٤، سورة البقرة.

⁽٢) سقطت من (ت).

⁽٣) سبق ترحمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٥١.

⁽٤) البهل اللعن، يقال بهلة أي لعة. المباهلة: الملاعنة، وصورتها أن يحتمع القوم إدا اختلفوا في شيء فيقولوا. لعنة الله على الظالمين منا. انظر: النهاية في غريب لحديث والأثرج ١ ص ١٦٧.

٣٩٧ وإذا ورثت المطلقة في المرض فعدتها أبعد الأحلين، لأبها مطلقة حقيقة، و(١) متوفى عنها زوجها في حق الإرث(٢) فيجب(٢) اعتبارهما(٤).

ولو⁽⁰⁾ أعنقت الأمة في عدتها من طلاق⁽¹⁾ رجعي انتقلت عدتها إلى عدة الحرائر، لأن النكاح باق^(۷) وإن أعنقت وهي مبتوتة أو متوفى عنها زوجها لم تنتقل عدتها (إلى عدة الحرائر)^(۸) لأن الزوجية لم تبق^(۹)، والعدة حكم زوال الزوجية وحكم الزوال ثبت عند الزوال، فثبت بحسب حال المحل عند الزوال.

٣٩٨ وإن كانت آيسة فاعتدت بالشهور ثم رأت الدم انتقض ما مضى من عدتها، وعليها أن تستأنف العدة بالحيض، لأنه تبين أنها لم تكن آيسة، والنص في اللائي يئسن من المحيض (والله أعلم)(١٠٠).

والمنكوحة نكاحاً فاسداً والموطوءة بشبهة عدتها الحيض في الفرقة والموت، لأن المقصود تعرف خلو الرحم عن الولد لا قضاء حق النكاح.

٣٩٩ وإن(١١) مات مولى أم الولد عنها أو أعتقها فعدتها ثلاث حيض(١٢)

۳۰۳۱): «عن عبد الله بن مسعود قال: لمن شاء لاعناه لأنزلت سورة النساء القصرى بعد أربعة أشهر وعشراً».

⁽١) الواو سقطت من (ت).

⁽٢) غير واصحة في (ت) بسبب الأرضة وكأنها (الوارث).

⁽٣) سقطت من (ت).

⁽٤) ت (ل ۷۸ ب) ت.

⁽٥) ني (ت) (إذا).

⁽٦) ني (ت) (الطلاق).

⁽٧) نيّ (ت) (باتي) لأنه مرفوع فلا تبقى ياؤه.

⁽A) ما بين القوسين زيادة من (ت) وهي زيادة توضيحية.

⁽٩) بداية (ل ٧٩ ب) ت. وهنا انتهى الخط الذي طرأ على المخطوط (ت) وقد أخذ حوالي لقطة، كما أخذ من الصفحة الأحبرة حوالي أربعة أسطر وملئت باقي الصفحة بالتعليقات في مواصيع محتلفة.

⁽۱۰) سقطت من (ت).

⁽۱۱) نی (ت) (إذا).

⁽١٢) انظر المبسوط ج٦ ص ٥٤.

وعند الشافعي^(۱) _ (رحمه الله)^(۲) _ حيضة، لأنها لتعرف براءة الرحم (كما في الإستبراء)^(۲) و⁽¹⁾ لنا أن ولدها^(۵) ثابت النسب فينبغي أن يحتاط في تعرف براءة الرحم⁽¹⁾ كما في المنكوحة.

وإذا مات الصغير عن امرأته وبها حبل فعدتها أن تصع حملها، لقوله _ تعالى _: ﴿ وَأُوْلَتُ ۗ ٱلْأَمْالِ أَجَلُهُنَّ أَن يَصَعَنَ حَمَلَهُنَّ ﴾ (٧).

• • ع (وإن) (١٠) حدث الحبل بعد الموت فعدتها أربعة أشهر وعشراً، لأنها لم تكن حلى عند الموت فدخلت تحت عموم قوله _ تعالى _: ﴿وَالَّذِينَ يُتَوَقِّونَ مِنكُمْ وَيَدُرُونَ أَزْوَجًا﴾ (١٠) الآية (وإنما يعرف قيام الحبل وقت الموت بأن جاءت بأقل من ستة أشهر من يوم مات الصبي، وإنما يعرف حدوث الحبل بعد الموت بأن جاءت له بأكثر من ستة أشهر فصاعداً من يوم مات الصبي) (١١)، (١١)،

المعند بالحيضة التي وإذا طلق الرجل امرأته في حال (١٣) الحيض لم يعتد بالحيضة التي وقع فيها الطلاق، لأن بعد (١٤) الطلاق لم توجد (١٥) الحيضة الكاملة.

⁽١) انظر: الأم ج٥ ص ٢٠٠.

⁽٢) سقطت من (ت).

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فكان كالإسبتراء).

⁽٤) الواو سقطت من (ت).

⁽٥) ن (ل ٩٤ ب) ش.

⁽١) في (ت) (رحمها)،

⁽٧) من الآية الرابعة سورة الطلاق.

⁽A) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فإن).

⁽٩) قرله _ تعالى _: ﴿ وَيُدَرُّونَ أَزْوَجًا ﴾ لم يثبت في (ت)

⁽١٠) من الآية ٢٣٤ سورة البقرة.

⁽١١) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽١٢) ما بين القوسين في الجملة الأولى يدل على قيام الحمل من الصبي وفي الثانية يدل على نفى الحمل منه.

⁽١٣) في (ت) (حالة).

⁽۱٤) ن (ل ۲۹ ب) ت.

⁽١٥) في (ت) (يرجد).

وإدا وطئت المعتدة بشبهة فعليها عدة أخرى لوجوب تعرف براءة الرحم وتداخلت المعدنان (وتكون)(۱) ما ثراه المرأة من الحيض محتسباً منهما حميعاً، لأنه (لا تمانع في تعرف)(۲) براءة الرحم(۲) من الشغل بكل سبب، وإذا انقضت العدة الأولى دون الثانية أكملت(٤) الثانية(٥).

وابتداء العدة في الطلاق عقيب الطلاق، وفي الوفاة عقيب الوفاة، لأنه يجب بعد زوال النكاح، فإن لم تعلم بالطلاق أو الوفاة حتى مضت المدة (٢٠) فقد انقضت عدتها (٧٠)، لأن انقضاء العدة (٨٠) لا تختص بالعلم.

(* ٢ على ترك وطنها (* ١٠ وقال زفر (* ١٠ على ترك وطنها (* ١٠ وقال زفر (* ١٠ على ترك وطنها (* ١٠ وقال زفر (* ١٠ على الله الله الله الله الله الله وقال زفر (* ١٠ على الوقوف عليه واعتبار العدة كما يكون في حقها فلذلك (١١ يكون في حق غيرها .

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فيكون).

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ت) (لا مانع لتعرف).

⁽٣) في (ت) (رحمها)

⁽٤) في (ت) (كملت).

⁽٥) ن (ل ٩٦) ش.

⁽٦) في (ت) (العدة).

⁽V) في (ت) (مدة العدة).

⁽٨) في (ت) (المدة).

⁽٩) انظر: المبسوط ج٦ ص ٥٥، ٥٦.

⁽۱۱) سقطت من (ت).

⁽١١) سقطت من (ت).

فسصسل

المعتوتة والمتوفى عنها زوجها إذا كانت بالغة مسلمة (۱۰ الإحداد لحديث أم حبيبة (۱۰ - (رضي الله عنها) والت: انهانا (۱۱ رسول الله على الله عليه وسلم - أن نحد على ميت فوق ثلاثة أيام إلا (المتوفى عنها) (۱۰ فوجها، (فإنها تحد على زوحها) (۱۱ أربعة أشهر وعشراً (۱۱ وعليها ترك الطيب والزينة والدهن (والكحل) (۱۸ ، (۱۹) إلا من عذر، ولا تختضب

(١) سقطت من (ت).

- (٣) سقطت من (ت).
- (٤) ئي (ت) (نهي).
- (٥) ما بين القوسين يماثله في (ت) (على).
 - (٦) ما بين القوسين سقط من (ت).
- (٧) لم أَجَد حديثاً عن أم حبيبة بهذا النص، وسوف يأتي الحديث الذي روته في الفقرة التالية. وروت أم عطية ما يقارب هذا النص. وقد أخرجه البخاري وغيره ولفظ البخاري هو الأقرب إلى النص: جاء فيه: قالت: كنا ننهى أن نحد على ميت فوق ثلاث، إلا على زوج أربعة أشهر وعشراً. . . باختصار . صحيح البخاري مع الفتح ج٩ ص ٤٩١ الحديث ٥٣٤١.
 - (A) ما بين القوسين غير واضح في (ت) بسبب الأرضة.
 - (٩) ن (ل ۱۸۰) ت.

⁽۲) هي رملة بنت أبي سفيان بن صخر بن حرب بن أمية أم حبيبة القرشية الأموية، أم المؤمنين زوح النبي – صلى الله عليه وسلم – وهي أخت معاوية بن أبي سفيان – رضي الله عنه – ومن السابقات إلى الإسلام هاجرت إلى الحبشة مع زوجها الأول عبد الله بن جحش فتنصر ومات بها وثبتت على إسلامها فتزوجها رسول الله ب صلى الله عليه وسلم – سنة ٦ أو ٧ هـ وكانت ـ رضي الله عنها ـ من فصيحات قريش ومن ذوات الرأي والحصافة. ترفيت بالمدينة سنة ٤٤ هـ وقد روت عن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم – ٦٥ حديثاً. انظر ترجمتها: الإصابة مع الاستيعاب ج١٢ ص ٢٦٠ ـ ٢٦٣. أسد الغابة ج٥ ص ٤٥٧، ٤٥٨. تهذيب الأسماء واللغات ج٢ ص ٢٥٨، ٢٥٩. الأعلام ج٣ ص ٣٣.

بالحناء ولا تلبس ثوباً مصبوعاً بعصفر ولا زعفران إظهاراً (للتأسف على فراق نعمة)(١) النكاح(٢) وصيانة لها عن التعويض للزنا.

(١) ما بين القوسين يماثله في (ت) (المتلهف على فوات).

(٢) ن (ل ٩٥ ب) ش.

(٣) سبق ترجمتها _ رضي الله عنها _ بهامش الفقرة السابقة .

(٤) سقطت من (ت).

(٥) أخرجه أصحاب الكتب الستة عدا ابن ماجة وأخرجه مالك، عن زينب ابنة أبي سلمة: لفظ البخاري: قالت زينب الدخلت على أم حسبة زوج النبي - صلى الله عليه وسلم .. حين توفي أبوها أبو سفيان بن حرب فدعت أم حبيبة بطيب فيه صفرة . خلوق أو غيره .. ، فدهنت منه ثم مست بعارضيها ثم قالت: والله مالي بالطبب من حاحة، غير أني سمعت رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يقول: لا يحل لامرأة تؤمن بالله واليوم الآخر أن تحد على ميت فوق ثلاث ليال، إلا على رُوحِ أَربِعةَ أَشْهِرِ وَمُشْرِأً *، انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج٩ ص ٤٨٤ الحديث ٥٣٣٤، وأخرجه مسلم بلفظ البخاري، بدون اابن حرب؛ وزيادة اعلى المنبر؛ قبل عبارة الا يحل لامرأة؛، وبدون اأنه في عبارة اأن تحد على؛. صحبح مسلم ج٢ ص ١١٢٣، ١١٢٤ الحديث ١٤٨٦ (٥٥). وأخرجه مالك بلفظ البخاري مع اختلاف «فدهنت به جارية ثم مسحت بعارضيها» بدلاً من الفدهنت منه جارية ثم مسحت بعارضيها". موطأ مالك برواية بحيى بن يحيى الليثي ص ٤٠٩، ٤١٠ الحديث ١٢٦٥. وأخرجه أبو داود (ج٢ ص٢٩٠ الحديث ٢٢٩٩) بلفط قالت زينب الدخلت على أم حبيبة حين توفي أبوها أبو سفيان فدعت بطيب فيه صفرة، خلوق أو غيره... وبقية الرواية مثل رواية السخاري. وأخرحه الترمذي (ج٣ ص ٤٩١ الحديث ١١٩٥): بلفظ المخاري ولكن بدون اسم أم حبيبة؛ بعد كلمة افدعت؛ وكذلك «فدهنت به؛ بدلاً من «فدهنت منه» و افوق ثلاثة أيام، بدلاً من الثلاث ليال، ثم قال الترمذي: حديث زينب حديث حسن صحيح والعمل على هذا عبد أصحاب النبي - صلى الله عليه وسلم - وغيرهم. . . ٤٠ وأخرجه السائي (ج٦ ص ٢٠١) بلفظ البخاري ولكن بدون عميه صفرة خلوق أو غيره ال وكذلك بدون اأن؛ في قوله اأن تحده.

ق عدة النكاح (1) الفاسد إحداد، لأن الإباحة مطلقة، قال الله (1) - تعالى من ﴿ قُلْ مَنْ حَرَّمَ زِينَةَ اللهِ اللهُ اللهِ اللهِ الله

٧٠٤ والمتوفى عنها زوجها لا تبيت في غير منزلها، ولها أن تخرج نهاراً

⁽١) كذا في (ت) وفي (ش) (نكاح).

⁽٢) لفظ الجلالة(الله) لم يثبت في (ت).

 ⁽٣) قوله _ تعالى ﴿ وَالطَّلِينَ مِنَ ٱلرِّرْفِيُّ لَم يثبت في (ت).

⁽¹⁾ من الآية ٣٢، سورة الأعراف.

⁽٥) في (ت) (من).

⁽٦) في (ت) (المزوج).

⁽٧) من الآية ٢٣٥ سورة البقرة.

⁽۸) ن (ل ۹۲ ۱) ش ن (ل ۸۰ ب) ت.

 ⁽٩) قوله _ تعالى _ ﴿ لَا غُنْرِحُوهُنَّ مِنْ بُبُوتِهِنَّ ﴾ لم يثبت في (ش)٠

⁽١٠) من الآية الأولى سورة الطلاق.

⁽١١) ما بين القوسين يماثله في (ت) (قيل).

⁽١٢) انظر: جامع البيان للطبري ج٢٨ ص ٨٥ ـ ٨٠٠

⁽١٣) سقطت من (ث).

و(١) بعض الليل، لأن النبي - صلى الله عليه وسلم - رخص لنساء شهداء أحد في الريارة(٢)، وعلى المعتدة أن تعتد في المنزل الذي يضاف إليها بالسكنى حال وقوع الفرقة، لقوله - تعالى -: ﴿وَاتَقُواْ اللّهَ رَبَّكُمْ لا تُحرِّحُوفُنَ مِن مُرْتِهِنَ وَلا يَغَرُجُنَ إِلا أَن يَأْتِينَ بِفَحِكَةِ مُبَيِّنَةً ﴾(٣)، (٤) وإن كان نصيبها من دار المبت لا يكفيها وأخرجها الورثة من نصيبهم انتقلت للضرورة.

أدمه وقال زفر (*) مسافر الزوج بالمطلقة الرجعية، وقال زفر (*) مراحمه الله (*) مي يعجوز لبقاء الزوجية، لنا أنه ربما يصير مراجعاً ثم يطلقها لبقاء النفرة فتطول عليها العدة (*).

وإذا طلق الرجل امرأته طلاقاً باثناً ثم تزوجها في عدتها وطلقها قبل الدخول بها فعليه مهر كامل، وعليها عدة مستقبلة (١٠٠)، وقال (محمد (١٠٠) رحمه الله) (١١٠) لها نصف المهر وتمام العدة الأولى، لأن هذا طلاق قبل الدخول، ولهما أن النكاح الأول باق (١٢١) وإنه وجد الدخول فيه، فإذا وجد

⁽١) في (ت) (أر).

⁽٢) أخرج البيهةي (ح٧ ص ٤٣٦): اعن ابن جرير أخبرني إسماعيل بن كثير عن مجاهد قال استشهد رجال يوم أحد قآم نساؤهم وكنّ متجاورات في دار فحئنّ النبي - صلى الله عليه وسلم - فقلنّ: يا رسول الله إنا نستوحش بالليل فنبيت عند إحدانا فإذا أصبحنا تبدرنا إلى بيوتنا فقال النبي - صلى الله عليه وسلم - تحدثن عند إحداكنّ ما بدا لكنّ، فإذا أردتنّ النوم فلتؤب كل امرأة منكنّ إلى بينهاه.

⁽٣) قوله _ تعالى _ ﴿ وَلَا يَخْرُجُنَ إِلَّا أَن يَأْتِينَ بِفُنجِشَةٍ ثُبَيِّنَةً ﴾ لم يثبت في (ت).

⁽٤) من الآية السابقة.

⁽٥) انظر: المسوط ج١ ص ٣٤.

⁽٦) سقطت من (ت).

⁽٧) في هامش (ش) زيادة (وذلك ضرر بها).

⁽٨) وسقط من (ت).

⁽٩) انظر: شرح فتح القدير ج٤ ص ١٥٦.

⁽۱۰)ن (ل ۹۹ ب) ش.

⁽١١) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽۱۲)ن (ل ۱۸ أ) ت.

الدخول فيه (١) بحب كمال المهر والعدة المستقبلة، (وقال زفر (١) _ رحمه الله _ لا تجب العدة في هذه المسألة، لأن العدة الأولى بطلت بالنكاح والثانية لم تحب، لأنه طلاق قبل الدخول) (٢).

(١) ني (ت) (إذا).

⁽٢) انظر المرجع السابق.

⁽٣) ما بين القوسين سقط من (ت).

نصل

(١٠ على سنتين أو^(٢) أكثر ما لم تقر بانقضاء العدة ولعلها طالت بطول العدة ولعلها طالت بطول أطهارها^(٣).

(وإن)(٤) جات، به لأقل من سنتين بانت منه(٥) لانقضاء العدة بوضع الحمل، وإن جاءت به أكثر من سنتين يثبت نسبه وكانت رجعة، لأنه لا يثبت نسب الولد بعلوق كان في النكاح قبل الطلاق، لأن الولد لا يبقى (في البطن)(٤) أكثر من سنتين وإنما علق بوط، في العدة، والوط، في العدة رجعة.

لا الله والمبتوتة يثبت نسب ولدها إذا جاءت به لأقل من سنتين، فإذا جاءت به لتمام سنتين من يوم الفرقة لم يثبت نسبه، لأن الوطء (٧) بعد البيتوتة لا يصح إلا أن يدعيه ويثبت نسب ولد (٨) المتوفى عنها زوجها ما بين الوفاة إلى (٩) سنتين.

⁽١) ني (ت) زيادة (ني).

⁽٢) ني (ت) (و).

⁽٣) في (ت) (طهارتها).

⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فإن).

⁽٥) سقطت من (ت).

⁽٦) ما بين الفوسين سقط من (ت).

⁽٧) ن (ل ٩٧) ش.

⁽A) زیادة من (ت) وهامش (ش) پحتاجها المقام

⁽٩) ني (ت) (وبين).

⁽۱۰) في (ت) (ثبت).

(من وقت الإقرار)(١) لأنا تيقنا بالعلوق في العدة، وإن حامت به لأكثر من ستة أشهر لا يشت نسبه.

وإذا ولدت المعتدة ولداً لم يثبت نسبه (عند أبي حنيفة (٢) - رحمه الله -)(٢) إلا إذا شهد (٤) بولادته (٥) رجلان أو رجل وامرأتان إلا أن يكون هناك حبل ظاهر أو اعتراف من قبل الزوح فيثبت السبب بغير (٢) شهادة، وقال أبو يوسف ومحمد (٢) - (رحمهما الله)(٧) يثبت في الجميع بشهادة امرأة واحدة، لأنه مما لا يطلع عليه الرجال، وقال - صلى الله عليه وسلم -: هشهادة النساء حائزة فيما لا يستطيع الرجال النظر إليه (١٠). لأبي حنيفة - (رحمه الله)(١٠) - أن استطاعة (١٠) النظر ممكن ويجوز شرعاً للضرورة كما في إقامة الحد.

٤١٤ رجل تزوج امرأة فجاءت بولد لأقل من ستة أشهر من وقت النكاح،

الرواية الأولى: بسنده إلى القعقاع بن حكيم عن ابن عمر قال: لا تجوز شهادة النساء إلا على ما لا يطلع عليه إلا هنّ من عورات النساء وما يشبه دلك من حملهنّ وحيضهنّ ، وأخرج أيضاً بسنده إلى ابن جرير: قال ابن شهاب [الزهري]: مضت السنة في أن تجوز شهادة النساء ليس معهنّ رجل فيما يلين من ولادة المرأة، واستهلال الجنين، وفي غير ذلك من أمر النساء الذي لا يطلع عليه ولا يليه إلا هنّ مصنف عبد الرزاق ج ٨ ص ٣٣٣ الحديث بطلع عليه ولا يليه إلا هنّ مصنف عبد الرزاق ج ٨ ص ٣٣٣ الحديث

⁽١) ما بين القوسين زيادة من (ت) وهي زيادة مهمة بحتاجها المقام.

⁽٢) انظر: المبسوط ج٦ ص ٤٩.

⁽٣) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽٤) ن (ل ٨١ ب) ت.

⁽٥) في (ت) (بولادتها).

⁽٦) في (ت) (من غير).

⁽٧) سقطت من (ت).

 ⁽A) لم أجد حديثاً بهذا اللفظ فيما بين يدي. وقال الحافظ الزيلعي بعد أن أورد هذا النص: ﴿قلت: غريب، نصب الراية ج٣ ص ٢٦٤، ج٤ ص ٨٠. وأخرح عبد الرراق روايتين فيهما هذا المعنى:

⁽٩) سقطت من (ت).

⁽۱۰) في (ټ) (استطاع).

لا يثبت النسب لأنا تيقنا بالعلوق^(۱) قبل النكاح وإن جاءت به لستة أشهر (من وقت النكاح)^(۲) فصاعداً ثبت نسبه، اعترف به الزوج أو سكت لحصول العلوق في ملكه وإن جحد الولادة يثبت^(۲) نسبه⁽¹⁾ بشهادة امرأة واحدة تشهد بالولادة، لأن قيام النكاح يكفي لثبوت النسب.

وقول المرأة عما في رحمها مقبول أكدها (٥) قول أمرأة أخرى.

و(۱) أكثر مدة الحل سنتان(۱)، وقال الشافعي(۱) و (رحمه الله)(۱) و أربع سنين(۱) واحتج بحكايات كلها محتملة، ولنا حديث عائشة(۱۱) و رضي الله عنها و «الولد لا يبقى في البطن لأكثر من سنتين ولو بقدر ظل مغن (1)

⁽١) ن (ل ٩٧ ب) ش.

⁽٢) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽٣) في (ت) (ثبت).

⁽٤) سبق ترجمته.

⁽٥) كذا في (ت) وهو الصحيح وفي (ش) (أكد).

⁽٦) الواو سقطت من (ت).

⁽٧) انظر: المبسوط ج١ ص ٤٤، ٥٤.

⁽٨) انظر: الأم ج٥ ص ٢١٦، ٢١٦.

⁽٩) سقطت من (ت).

⁽١٠) سنق ترجمتها ـ رضي الله عنها ـ بهامش الفقرة ٦.

⁽۱۱) أقرب النصوص إلى هذا ما أخرجه الدارقطني والبيهةي: فقد أخرج الدارقطني والبيهةي سندها إلى ابن جرير عن جميلة بنت سعد، عن عائشة ــ رضي الله عنها ــ: لفظ الدارقطني: «قالت: لا يكون الحمل أكثر من سنتين، قدر ما يتحول ظل المغزل. ثم قال الدارقطني: «وجميلة بنت سعد أخت عبيد بن سعد». لفظ البيهقي: «قالت: ما تزيد المرأة في الحمل على سنتين ولا قدر ما يتحول ظل عود المغزل». وأخرج الدارقطني والبيهقي أيضاً: بسندهما إلى داود بن رشيد قال: «سمعت الوليد بن مسلم يقول: قلت لمالك بن أنس: إني حدثت عن عائشة أنها قالت: لا تزيد المرأة في حملها على سنتين، قدر طل المغزل نقال: سبحان الله من يقول هذا؟ انظر: سنن الدارقطني ج۲ ص ۳۳۳ الحديث ۲۸۰. السنن الكبرى للبيهقي ج۷ ص

(١) الضمير يعود على مدة الحمل وفي (ت) (أقله) الضمير يعود على الحمل

(۲) د (ل ۱۸۱) ت.

(٣) سبق ترجمته - رصي الله عنه - بهامش الفقرة ٤٣

(٤) مبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش المقرة ٦٨.

(٥) سقطت من (ت).

(٦) من الآية ١٥ سورة الأحقاف.

(٧) من الآية ٢٣٣ سورة البقرة.

(A) ما بين القوسين في (ت) تقديم وتأخير.

(٩) سقطت من (ت).

(١٠) لم أجد قصة الحديث بين عمر ومعاذ ـ رضي الله عنهما ـ وإنما وجدتها بين عمر وعلي ـ رضي الله عنهما ـ وقد أحرجها عند الرزاق وسعيد بن منصور والبيهقي: لفظ رواية عبد الرزاق (ح٧ ص ٣٥٠، ٢٥١ الحديث ١٣٤٤٤) همن أبي حرب بن الأسود الذيلي عن أبيه قال: رفع إلى عمر امرأة ولدت لستة أشهر، فأراد عمر أن يرجمها، فجاءت أختها إلى على بن أبي طالب ـ رضي الله عنه ـ، فقالت: إن عمر يرجم أختى، فأنشدك الله إن كنت تعلم أن لها عدراً لما أخبرتني به، فقال على: إن لها عذراً، فكبرت تكبيرة سمعها عمر من عنده، فانطلقت إلى عمر فقالت: إن علياً زعم أن لأختى عذراً، فأرسل عمر إلى على، ما عذرها؟ قال إِنَّ الله _ عز وجل _ يقول: ﴿وَٱلْوَلِيَاتُ يُرْضِفُنَ ٱلْإِلْدَهُنَّ خَوْلَيْنَ كَامِلَيْنَ ﴾ [من الآية ٣٣٣ سورة البقرة] وقال. ﴿وَحَمَّلُمُ وَفَهَنَاكُمُ تَكَنُّونَ شَهْرًا ﴾ [من الآية ١٥ سورة الأحقاف] فالحمل ستة أشهر والفصل أربعة وعشرون شهراً، قال: فخلي عمر سبيلها، قال: ثم إنها ولدت بعد دلك لستة أشهره. لفظ سعيد بن منصور، (ح٢ ص ٦٦ الحديث ٢٠٧٤): قعن الحسن أن امرأة ولدت لسنة أشهر فأتى بها عمر من الخطاب .. رضى الله عنه .. فهم برجمها فقال له على: ليس ذلك لك: إن الله .. عز وجل _ يقول في كتابه: ﴿ وَحَمَّلُمُ وَمِكُنَّكُمْ ثَلَتُونَ شَيِّرٌ ﴾ فقد يكون في البطن ستة أشهر، والرضاع أربعة وعشرين شهراً فذلك تمام ما قال الله: ﴿ ثُلَتُونَ شُهْراً ﴾ فخلي عنها عمر". لفظ البيهقي (ج٧ ص ٤٤٢): «عن أبي حرب الديلي أن عمر - رضي =

ــ رضي الله عنهما^(١) ــ فإقدام عمر ــ (رضي الله عنه)^(١) ــ على إقامة الحد يدل على أنه لا يكون أقل من ستة أشهر ·

وإذا طلق الذمي الذمية (٣) فلا (٤) عدة عليها، لأنا أمرنا بتركهم وما يدينون. وإذا تزوجت الحامل من الزنا يجوز النكاح، لإطلاق قوله - تعالى - وإذا تزوجت الحامل من الزنا يجوز النكاح، لإطلاق قوله - تعالى - وأيط لكم مًا وَرَاء ذَالِكُم مَا وَرَاء ذَالِكُم مَا وَرَاء ذَالِكُم مَا وَرَاء خيره واليوم الآخر فلا (١) يسقين ماؤه زرع غيره الاحد السلام -: امن كان يؤمن بالله واليوم الآخر فلا (١) يسقين ماؤه زرع غيره العلام المناه السلام -: المن كان يؤمن بالله واليوم الآخر فلا (١)

- (١) في (ت) (عنهما).
- (٢) سقطت من (ت).
- (٣) ن (ل ٩٨ أ) ش.
 - (٤) ني (ت) (لا).
- (٥) قوله _ تعالى _: ﴿ مَّا وَرَآءَ ذَلِكُمْ ﴾ لم يثبت في (ت) -
 - (٢) من الآية ٢٤ء صورة النساء.
- (٧) كتبت في النسخ هكذا (يطأها) والصحيح ما أثبتناه. انظر: تاج العروس ج١ ص
 ١٣٤.
 - (٨) سقطت من (ت).
 - (٩) نی (ت) (٧).
- (۱۰) أخرج عبد الرزاق في مصنفه (ج٧ ص ٢٢٩ الحديث ١٢٩١٢) عن أبي قلابة مرسلاً قال: قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: "لا يحل لرجل يؤمن بالله واليوم الآخر أن يحامع على حبل ليس منه قلت: وأبو قلابة هو عبد الله بن زيد تابعي من الثالثة كثير الإرسال "انظر: تقريب التهذيب ج١ ص ٤١٧ ترجمة ٣١٩. وأخرج الحاكم في المستدرك (ج٢ ص ١٣٢) عن ابن عباس رضي الله عنهما _ قال: "نهى رسول الله _ صلى الله عليه وآله وسلم _ يوم خببر عن بيع المغنائم حتى تقسم وعن الحبالي أن يوطئن حتى يضعن ما في بطونهن وقال: أتسقي زرع غيرك وعلن عليه الحاكم بقوله: هذا حديث صحيح الإسناد ولم يخرجاه بهذه السياقة.

و (1) لحديث (⁽¹⁾ سبايا أوطاس (⁽¹⁾.

 ⁽١) في (ت) زيادة (لنا) وهو خطأ لأن المصنف لم يذكر رأياً مخالفاً في هذه المسألة،
 ثم إن هذا دليل يضاف إلى الدليل السابق.

⁽٢) في (ت) (حديث).

⁽٣) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٣٠٠.

فهرس الموضوعات

| A 51 . A | | |
|---------------------|------|-----|
| باب القِرانه | ţo. | £ 3 |
| باب التمتع ٩ | ٤٩. | £ 1 |
| اب الجنايات | 07. | ٤٥ |
| اب الإحصارا | ۸١. | ٤ |
| اب الفوات ا | Α£ | 5 / |
| اب الهديا | | |
| تناب النكاح | | |
| _ | | |
| صل في النكاح الفاسد | ۲V. | ٥٢ |
| تتاب الرضاع | . 00 | 00 |
| تتاب الطلاق | | |
| صل في الكنايات | /٤ . | ٥٧ |
| صلَّ في وصف الطلاق | | |
| نتاب الْرجعةا | | |
| تاب الإيلاء | | |
| تتاب الخلع | | |
| تتاب الظهار | ٣V. | ٦٣ |
| لتاب اللمان | ٥. | 71 |
| 3 L-11 . Al- | ν, | 70 |

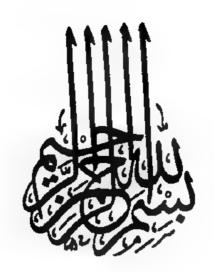


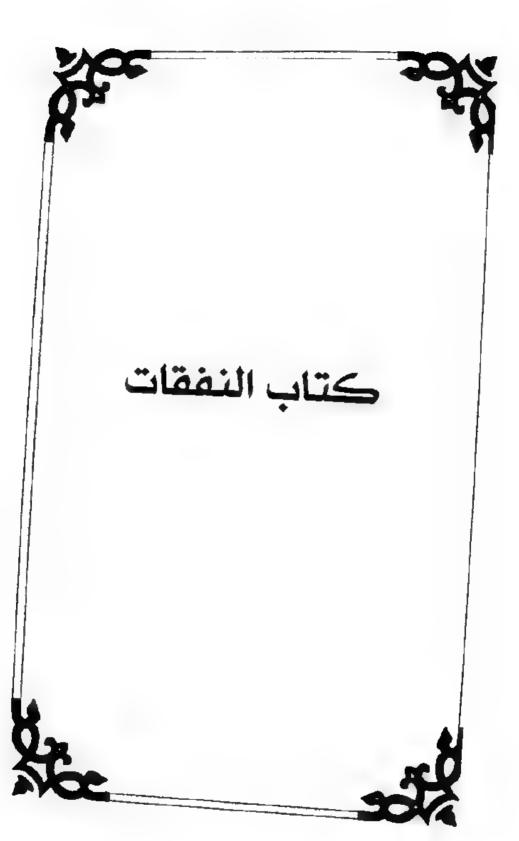
للإمام مَا صِرالدِّين أَبِي القَاسِم محدَّن يُوسُفُلُ حِسَن السِّرِفُدي

دراستة وَتحقينق د. إبراهِيم بن محمَّد بن إبراهيمُ العَبَودُ الاستاذ المساعد بمسم الثقافة الإسلامية كلية التربية -جامعة الملك سعود

الجتزة الرابع

CRitellatigo





كتاب النفقات

النفقة واجبة للزوجة على زوجها، مسلمة كانت أو كافرة، لقوله يتعالى _ ﴿ وَعَلَى الْمُؤْلُودِ لَمُ رِذْقُهُنَّ وَكَسُوتُهُنَّ بِالْمُرُونِ ﴾ (١) (٢) ولانها محتبسة لحقه فعليه (٣) كفايتها وهذا إذا سلمت نفسها في منزله فعليه النفقة والسكن والكسوة يعتبر ذلك (٤) بحالهما (والنظر الأولى إلى الزوج) قال الله (٢) _ تعالى _ ﴿ عَلَى النّويج قَدَرُمُ وَعَلَى النَّمُقِيرِ قَدَرُمُ ﴾ (١) وإن امتنعت من تسليم نفسها حتى يعطيها مهرها فلها النفقة، لأن (٨) ترك (٩) التسليم لمعنى فيه.

219 وإن نشزت (١٠) فلا نفقة لها، لأنها امتنعت من الاحتباس له، وإن كانت صغيرة لا يستمتع بها فلا نفقة لها وإن سلمت إليه، لأن (١١) الاحتباس (إنما يكون)(٢١) له إذا كان منتفعاً بها، فإن (٢٣) كان الزوج صغيراً لا يطيق الوطء والمرأة كبيرة فلها النفقة في ماله، لأن التسليم التام من جهنها قد وجد.

⁽١) قوله _ تعالى _: ﴿ إِلْكُمْرُونِ ﴾ لم يثبت في (ت)،

⁽٢) من الآية ٣٣٣، سورة البقرة،

⁽٣) في (ت) (وعليه).

⁽٤) سقطت من (ت).

⁽٥) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فالأولى أن ننظر في حال الزوج).

⁽٦) لفظ الجلالة (الله) لم يثبت في (ت).

⁽٧) من الآية ٣٣٦، سورة النقرة.

⁽A) في (ت) (لأنه).

⁽٩) ن (ل ٨٨ ب) ت.

⁽١٠) سبق توضيح معناها بهامش الفقرة ٣٠٤.

⁽۱۱)ن (ل ۹۸ ب) ش.

⁽١٢) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽١٣) ني (ت) (وإن).

نصل

• ٢٠ وإذا طلق الرجل امرأته فلها النفقة والسكنى في عدتها رجعياً كان أو باثناً، لقوله _ تعالى _: ﴿ لِلنَفِقَ ذُو سَعَةٍ مِن سَعَيْدٍ ﴾ (١) الآية، لأنها محتبسة لتعرف برآءة الرحم أو لتربية ولده فيجب كما في حالة النكاح، ولا نفقة للمتوفى عنها زوجها (لأنها محتبسة لحق الشرع لا لحق الزوج) (٢) ، (٣).

(١) من الآية السابعة سورة الطلاق.

⁽٢) ما بين القرسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش وسقط من (ت).

 ⁽٣) ث (ل ٨٤ ب) ص، ونهاية السقط منها الذي أشرنا إليه من الفقرة ٣٩٠.

[٢٢] وكل فرقة جاءت من (قبل المرأة)(١) بمعصبة فلا نفقة لها، لأن المعصية لا تصلح(٢) سبباً للنعمة، وإن طلقها ثم ارتدت (والعياذ بالله)(٣) سقطت نفقتها، لأنه لا يجب للمرتد(٤) على المسلم نفقة عند عدم قرانة الولادة(٥). وإن مكنت ابن(٦) زوجها (بعد الطلاق)(٧) من نفسها فلها النفقة، لأن العاصبة قد(٨) تستحق النفقة.

وإذا حبست المرأة في دين أو غصبها رجل كرهاً فذهب بها أو حجت مع محرم فلا نفقة لها، لأن الاحتباس لحق الزوج لم يوجد.

٤٢٢ (ولو)^(٩) مرضت في منزل الزوج فلها^(١١) النفقة، لأنه مستمتع بها من الأنس، فلا يسقط^(١١) بالشك (والاحتمال)^(١١) بخلاف الصغيرة، لأنه وقع الشك في الوجوب.

⁽١) ما بين القوسين بماثله في (ش) (قبلها).

⁽٢) ني (ت) (يصلح).

⁽٣) ما بين القوسين سقط من (ك، ش).

⁽٤) في (ت، ش) (للمرتدة).

⁽٥) في (ش) (الولاد).

⁽١) في (ت، ش) (بر).

 ⁽٧) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) ولكنها وردت في (ت) بعد عبارة (من نفسها)
 رهي زيادة مهمة يحتاجها المقام.

⁽A) زيادة من (ش).

⁽٩) ما بين القوسس زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽۱۰) ن (ل ۱۸ ۱) ت.

⁽۱۱) ن (ل ۹۹ أ) ش.

⁽١٢) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

ويفرض على الزوج النفقة إذا كان موسراً ونفقة خادمها للضرورة إلى الخادم.

ولا يقرض أكثر من نفقة (خادم واحد)(١), (٢) و(٣) عن أبي يوسف(٢) و(٢) و(٢) عن أبي يوسف(٢) ورحمه الله)(٤) _ أنه يقرض لها(٥) نفقة خادمين للضرورة لبعض النّاس، (لأبي حنيفة ومحمد)(١) (أن أصل البقاء يحصل بخادم واحد و)(٧) أنه ليس ضرورة البقاء، فأما التجمل فلا(٨) يجب مؤنته على الزوج (والله أعلم)(٩).

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (الخادم الواحد).

⁽٢) انظر: المبسوط ح٥ ص ١٨١،

⁽٣) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط،

⁽٤) سقطت من (ت).

⁽٥) سقطت من (ت، ش).

⁽١) ما بين الفرسين يماثله في (ش) (رلهما) وفي (ت) (لهما).

⁽٧) ما بين القوسين زيادة من (ش) يحتاحها المقام.

⁽٨) ني (ت) (لا).

⁽٩) سقطت من (ت، ش).

كلا وعليه إن يسكنها في دار مفردة ليس فيها أحد من أهله إلا أن تختار ذلك، لأن السكنى مع الغير ضرر، وإن كان له ولد من غيرها فليس له أن يسكنه (۱) معها لما مر، وللزوج أن يمنع والديها(۲) وولدها من غيره (۲) الدخول عليها (۱) لأنها(٥) ملكه ولا يمنعهم من النظر إليها وكلامها(٦) أي وقت اختاروا(٧)، لأنه من صلة الرحم.

ومن أعسر بنفقة امرأته لم يفرق (^) بينهما ويقال لها استديني عليه (^) وقال الشافعي (^\(^1) = (رحمه الله)^(^1) = يفرق بينهما (إن طلبت الفرقة)^(^1) كما لو وجدته (^10) مجبوباً (^10) أو عنيناً ، و(^10) لنا أنه تأخير حقها فلا يجوز إبطال حق الزوج ، لأنه أقوى من (^11) الضرر .

⁽١) ني (ش) (يسكنها) وهو خطأ.

⁽٢) في (ت) (والدتها).

⁽٣) في (ش) زيادة (بعني كان لها ولد من زوج آخر).

⁽٤) ن (ل ٨٥ ب) ص.

 ⁽a) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (لأنه) وما أثبتناه أولى لأن الضمير يعود إلى مؤنث حقيقي.

⁽٦) ني (ش) زيادة (ني).

⁽٧) في (ش) زيادة (ذلك).

⁽۸) في (ش) زيادة (القاضي).

⁽٩) انظر: المبسوطج٥ ص ١٨٧.

 ⁽۱۰) انظر: الأم ج٥ مَس ٨١.

⁽١١) سقطت من (ت).

⁽١٢) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة.

⁽١٣) في (ت) (وجد).

⁽١٤) نُ (ل ٩٩ ب) ش.

⁽١٥) الواو مقطت من (ت).

⁽١٦) في (ت، ش) (في).

نصل

وإذا غاب الزوج وله مال في يد رجل يعترف به وبالزوجية، فرض القاضي في ذلك المال نفقة زوجة الغائب وأولاده (١) الصغار ووالديه ويأخذ منهم (٢) كفيلاً بها، لأنه مال الغائب وقد ظفر (٣) من له النفقة بجنس حقه فله أن يأخذ.

ولا يقضي بنفقة في مال غائب⁽¹⁾ إلا لهولاء، لأنهم في معنى نفسه، وغيرهم في (النفقة عليهم)^(۵) معنى⁽¹⁾ الصلة والهبة فلا يجوز^(۷) عند غيبته.

وإذا قضى القاضي بتفقة الإعسار ثم أيسر فخاصمته المرأة (^^) إلى القاضي تمم لها نفقة الموسر، لقوله _ تعالى: (١٠ _ ﴿ عَلَى ٱلمُوسِعِ قَدَرُهُ ۖ وَعَلَى ٱلْمُقَتِرِ قَدَرُهُ ﴾ (١١).

٤٢٦ وإذا مضت مدة لم ينفق الروج عليها فطالبته (١٣) بذلك (١٣) فلا شيء

(١) ن (ل ٨٣ ب) ص.

(٢) كذا في (ت، ش) وهو الصحيح وفي (ص) (منه).

(٣) في (ش) زيادة (به) وهي زيادة فيها تكرار.

(٤) في (ت، ش) (الغائب) وكلاهما صحيح.

(٥) ما بين القوسين في (ت، ش) قبل كلمتين وفي (ش) كلمة (على) بدلاً من (عليهم).

(٦) في (ش) (بمعني).

(٧) في (ت) (تجوز).

(٨) زيادة من (ش).

(٩) في جميع النسخ زيادة (و) وهو خطأ.

(١٠) قُوله _ تَعَالَى _ ﴿ وَعَلَى ٱلْمُقْتِرِ قَدَرُهُ ﴾ لم يثبت في (ص، ت).

(١١) من الآية ٢٣٦، سورة البقرة.

(١٢) في (ت، ش) (وطالبته).

(١٣) في (ش) زيادة (سقطت).

لها، إلا أن يكون القاضي فرض لها^(۱) المفقة (۱) أو صالحت الزوج على مقدار (۱) (فيها، فيقضي بنفقة ما مضى) (1) لأن نفقة المرأة عوض لما (۱) يستوفي (۱) من منافعها فهدا (۱) (من هذا الوجه) (۱) كالأجرة تجب على الإطلاق ومن وجه أنها (۱) صلة لا تجب إلا بالقبض فقلنا إن فرض القاضي (۱۱) أو صالح (۱۱) (۱۱) الزوج (۱۳) تجب، لأنها فوق الهبة وإلا فلا، عملاً بكونها صلة ، (فإن مات الزوج وبعد ما قضى عليه بالنفقة ومضت شهور سقطت النفقة ، ولو أسلفها نفقة لمنة ثم مات لم يسترجع منها شيئا (۱۱) ، وقال محمد (۱۱) يستحب لها نفقة ما مضى وما بقي للزوج) (۱۱).

⁽١) زيادة من (ش).

⁽٢) ني (ش) زيادة (عليه).

⁽٣) في (ت) (مقدارها).

⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (منها فقضى لها بالنفقة لما مضى).

⁽٥) في (ش) (عما).

⁽١) في (ت) (استوفي).

⁽٧) في (ش) (فهي)،

⁽A) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة.

⁽٩) زيادة من (ش) يحتاجها المقام.

⁽۱۰)ن (ل ۱۰۰ أ) ش.

⁽١١) ني (ت) (صالحت).

⁽۱۲) ن (ل ۸۲ أ) ص.

⁽١٣) زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة تكمل السياق،

⁽١٤) انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج؛ ص ٢٠٥٠.

⁽١٥) ما بين القرسين زيادة من (ت) فيها حكم جديد.

⁽١٦) ما بين الغوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽١٧)ن (ل ١٤ أ) ت.

⁽١٨) من الآية ٣٣٣، سورة البقرة.

⁽١٩) في (ت) (فيباع).

نصل

فلما وجبت (1), (٢) مفقة الأولاد الصغار على الأب لا يشاركه فيها أحد لأنه المولود له، فلما وجبت (1), (٢) مفقة (١) المرضعات على الوالد بسبب الولد فنفقة الأولاد (١) أولى، فإن كان الصغير رضيعاً فليس على أمه (٥) أن ترضعه لقوله ـ تعالى ـ: ﴿وَإِن تَعَاسَرَهُم فَسَرُّضِعُ لَكُم أُخْرَى ﴾ (١), (٧) (وإن) (٨) . ستأجرها الزوج (٩) وهبي زوجته أو معندة (١٠) (من طلاق رجعي) (١١) لترضع ولدها لم يجز، لأن خدمة داخل البيت واجبة عليها.

(١) كدا في (ش) وهو الأولى، وفي (ص، ت) (رجب)

(٢) في (ت) زيادة (عليه).

(٣) في (ش) (النفقة) وهو تصحيف.

(٤) في (ت، ش) (الولد).

(٥) في (ش) (الأم).

(٦) من الآية السادسة سورة الطلاق.

(٧) في (ت) زيادة (ويستأجر له الأب من يرضعه عن الزوجة).

(A) ما ببن القوسين يماثله في (ت) (فإن).

(٩) سقطت من صلب (ص) ملحق بالهامش.

(۱۰) ني (ت) زيادة (منه).

(١١) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة، وقد وردت كلمة (رجعي) مزيدة (أل) التعريف وهو خطأ، لأن الصفة تنبع الموصوف.

(١٢) في (ت، ش) (وإن).

(١٣) في (ش) (إرضاعه).

(١٤) في (ت) زيادة (فهي).

كانث (١) أحق (٣)، (٣)، وإن التمست زيادة لم يجبر الزوج عليها دفعاً للضور عن الزوج، بخلاف ما إذا رضيت بمثل أجرة الأجبية لأن (١) من تقديم الأم مراعاة الأمرين جميعاً.

ومفقة الصغير واجبة على أبيه وإن خالفه في دينه، لأنه في معنى نفسه $^{(0)}$ ، وكذلك الزوجة $^{(1)}$ تجب $^{(2)}$ لها النفقة، وإن كانت مخالفة له $^{(3)}$ في الدين، لأن نفقتها أجرة من وجه.

⁽١) في (ش) زيادة (الأم).

⁽٢) في (ت) زيادة (به).

⁽٣) في (ش) زيادة (لأنها أشفق).

⁽٤) نُ (ل ١٠٠ ب) ش.

⁽٥) في (ش) زيادة (من حيث أنه جزؤه).

⁽٦) ن (ل ٨٤ ب) ت.

⁽٧) في (ش) (يجب) والأولى أولى للمجانسة.

⁽٨) زيادة من (ش) يحتاحها السياق.

نصل

• ٤٣٠ فإن لم تكن(١١١) له أم فأم الأم أولى، لأنها أقرب، وقرابة الأم أولى

(١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإذا).

(۲) ن (ل ۸۲ ب) من.

(٣) في (ت) (الزوج وامرأته) وفي (ت) (الروج والزوجة).

(٤) في (ش) زيادة (بولد).

(٥) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).

(٦) سقطت من (ش),

(Y) في (ت، ش) (فقال)

(A) زیادة من (ش).

(٩) ني (ش) (نزوجي).

(١٠) أخرجه أبو داود والحاكم عن عمرو بن شعيب، عن أبيه، عن جله عبد الله بن عمرو ـ رضي الله عنه ـ لفظ أبي داود (ج٢ ص ٢٨٣ الحديث ٢٢٧٦): «أن امرأة قالت: يا رسول الله، إن ابني هذا كان بطني له وعاه، وثديي له سقاه، وحجري له حواه، وإن أباه طلقني، وأراد أن ينتزعه مني، فقال لها رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ «أنت أحق به ما لم تنكحي». وأخرجه الحاكم (ج٢ ص ٢٠٧) بلفظ أبي داود مع اختلاف عبارة قوأراد أن ينزعه عني قال لها رسول الله ـ صلى الله عليه والله وسلم ـ». وقال الحاكم: قعذا حديث صحيح الإسناد ولم بخرجاه».

(١١) في (ت) (يكن).

من قرابة الأب، فإن الأم أولى من الأب بالحضانة والتربية، ثم أم الأب اولى من الأخوات، لأنها أم من وجه، والأخوات أولى من العمات والخالات، لأنهن أقرب وتقدم الأخت لأب وأم، ثم الأخت لأم، ثم الأخت لأب، ثم الخالات أولى من العمات، لأن الخالات (من قرابة لأم)(1) ينزل كما نزلن(1) الأخوات (1) ثم العمات ينزلن كذلك.

قكل فكل أن من تزوج أن مؤلاء سقط حقها، لقوله عليه السلام أن أنت آحق به ما لم تتزوجي أن أن الراب أن ينظر إليه أن شزراً أن ويتبرم بمكانه أن الم المجدة إذا كان زوجها البعد، لأن معنى الإضرار غير موجود، فإن لم يكن للصبي امرأة من أهله فاختصم فيه الرجال فأولاهم (١١) أقربهم تعصيباً كما في الإرث.

٤٣٢ والأم (١٢) والجدة أحق بالغلام، حتى يأكل وحده ويشرب وحده ويلبس وحده ويستنجي وحده، ثم الأب أولى به (١٤) ليعلمه آداب الرجال

⁽١) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

⁽٢) في (ت، ش) (ينزلن).

⁽۲) ن (ل ۱۰۱ أ) ش.

⁽٤) في (ت، ش) (وكل).

⁽٥) في (ش) (تزوجن) وفي (ت) (تزوجت).

⁽٦) في (ش) زيادة (للام).

⁽٧) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٤٢٩.

 ⁽٨) في (ش) (الزوج). ومعنى الأب والربوب والربيب ابن امرأة الرجل من غيره،
 ويقال للرجل نفسه راب وهو زوج أم اليتيم، والرابة: امرأة الأب. انظر: لسان
 العرب ج٣ ص ١٥٤٩. تاج العروس ج١ ص ٢٦٢٠.

⁽٩) زيادة من (ت) يحتاجها السياق.

⁽١٠) في (ش) زيادة (وينفق عليه نزراً).

⁽١١) في (ت) (لمكانه).

⁽١٢) في (ش) زيادة (به).

⁽۱۳)ن (ل ۱۸ أ) ت.

⁽١٤) في (ش) زيادة (بعد ذلك).

ويتخلق (بأخلاق الرجال)^(۱).

وأما الجارية فالأم أو الجدة أولى بها، إلى أن تحيض لتتعلم (٢) (أخلاق (٦) النساء وآدابهنّ) ثم بعدما حاضت فالأب أولى لتحصينها، ومن سوى الأم والجدة أحق بالجارية حتى تبلغ حداً تشتهي وفي بعض المواضع إلى أن تأكل وحدها وتشرب وحدها وتستنجي وحدها، لأن غير الأم والجدة (٥) لا يمكنها التأديب.

والأمة إذا أعتقها مولاها، وأم الولد إذا أعتقت في الولد كالحرة، لأن حق الدليل لا يفصل، وليس للأمة (١) وأم الولد (٧) حق في الولد قبل العتق، لأن حق الطاعة للمولى عليها، والذمية أحق بولدها المسلم ما لم يعقل الأديان للحديث: (وهو قوله ... عليه السلام $_{-}$) (۵) (۵) «(كل مولود يولد على الفطرة (٩) ، (١١) (١١) (إلا أن أبواه يهودانه وينصرانه ويمجسانه) (١٢) (حتى يعرب عنه لسانه) (١٢) (إما شاكراً وإما كفوراً) (١٠) ، (١٢) فإن خيف عليه أن يألف الكفر أخذ منها.

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (بأخلاقهم).

⁽٢) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (للتعلم) وهو تصحيف.

⁽۲) ز (ل ۸۷ أ) ص.

⁽٤) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.

⁽٥) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽٦) ن (ل ١٠١ ب) ش.

⁽٧) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽A) ما بين القوسين زيادة من (ش).

⁽٩) في (ت) (فطرته).

⁽١٠) فطر الله الخلق: خلقهم وبدأهم. والفطرة: الابتداء والاختراع. والمعنى أنه يولد على على نوع من الجبلة والطبع المتهيء لقبول الدين، فلو ترك عليها لاستمر على لزومها ولم يفارقها إلى غيرها. انظر: النهاية في غريب الحديث ج٣ ص ٤٥٧. لسان العرب ج٥ ص ٣٤٣٣.

⁽١١)ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وردت في لفظ الحديث.

⁽١٣) ما بين القوسين زيادة من (ش) وردت في لفظ الحديث وفي (ت) زيادة (إلى أن قال).

⁽١٣) أخرجه البخاري ومسلم وأبو داود والترمذي وأحمد عن أبي هريرة ـ رضي الله عمه ـ : فقد أخرجه البخاري في عدة روايات :

الرواية الأولى: بلفط «كل مولود يولد على الفطرة إلا أن أبواه يهودانه وينصرانه ويمجسانه....

الرواية الثانية: بلفظ كل مولد بولد على الفطرة فأبواه يهودانه أو ينصرانه أو يمجسانه...».

وجاء في الرواية الثالثة والرابعة والخامسة: «ما من مولود إلا يولد على الفطرة فأبواه يهودانه أو ينصرانه أو يمجسانه... ٤. صحيح البخاري مع الفتح ج٣ ص ٢١٩ ملحديث ١٣٥٥. ج٨ ص ١٣٥٩ الحديث ١٣٨٥. ج٨ ص ١٣٥٩ الحديث ٤٧٧٥. ج١ ص ٤٩٣ الحديث ٢٠٤٧. ج١ ص ٤٩٣ الحديث ٢٠٤٧. ج١ ص ٢٠٤٦ روايات (ج٤ ص

الرواية الأولى: بلفظ «ما من مولود إلا يولد على الفطرة فأبواه يهودانه وينصرانه ومحسانه . . . ».

الرواية الثانية: للفظ «ما من مولولد إلا يولد على الفطرة».

الرواية الثالثة : بلفظ «ما من مولود إلا يولد على الفطرة فأبواه يهودانه وينصرانه ويشركانه. . . » .

الرواية الرابعة: بلفظ امن يولد يولد على هذه الفطرة فأبواه يهودانه وينصرانه ١٠٠٠. الرواية الخامسة: بلفظ الاكل إنسال تلده أمه على الفطرة وأبواه بعد، يهودانه، وينصرانه ويمجسانه ١٠٠٠. لفظ أبي داود (ج٤ ص ٢٢٩ الحديث ٤٧١٤): كل مولود يولد على الفطرة فأبواه يهودانه وينصرانه ١٠٠٠. لفظ الترمذي (ج٤ ص ٤٤٤ الحديث المحديث ١٢٣٨): اكان مولود يولد على الملة فأبواه يهودانه أو ينصرانه أو يشركانه ١٠٠٠. قال الترمذي: هذا حديث حسن صحيح ١٠٠٠، وأخرح أحمد (ج٣ ص ٣٥٣) عن جابر بن عبد الله ـ رضي الله عنه ـ ولفظه: الاكل مولود بولد على المطرة حتى يعرب عنه لسانه إما شاكراً وإما كفوراً ١٠٠٠.

نصل

٤٣٤ إذا أرادت المطلقة أن تخرج بولدها من المصر فليس لها ذلك إلا أن تخرجه (١) إلى وطنها وقد تزوجها الزوج فيه، لأن المعتبر موضع النكاح، لأن مذا من حقوقه.

(١) كتبت في صلب (ص) (تخرجها) وصححت في الهامش بما أثبتناه وفي (ش) (تحرج به). قَلَمُ وَعَلَى الرَّجُلُ أَنْ يَنْفُقُ عَلَى أَبُويِهُ وَ^(۱) أَجِنَادُهُ وَجَدَاتُهُ^(۱) إِذَا كَانُوا فَغُرَاهُ، وَإِنْ خَالَفُوهُ فَي دَيْنَهُ، لَقُولُهُ _ تَعَالَى _ ﴿ وَصَاحِبَهُمَا فِي ٱلدُّنِيَا مَقُرُوفَا ﴾ (٢).

ولا تجب⁽¹⁾ النفقة مع اختلاف الدين إلا للزوجة، لأنها عوض من وجه، وللأبوين⁽⁰⁾ والأجداد⁽¹⁾ أو^(۷) الولد وولد الولد، لأنه جزؤه فتجب^(۸) عليه صيانته عن الهلاك.

النفقة لكل ذي رحم محرم (١٠٠) إذا كان صغيراً فقيراً، لقوله تعالى : ﴿ وَعَلَى النفقة لكل ذي رحم محرم (١٠٠) إذا كان صغيراً فقيراً، لقوله تعالى : ﴿ وَعَلَى النفقة لكل ذي رحم محرم (١٣٠) إذا كان صغيراً فقيراً، لقوله تعالى : ﴿ وَعَلَى النفقة لَكُلُ ذَالِكُ ﴾ (١٣٠) اقرأ ابن (١٣٠) مسعود (١٤٠) _ (رضى الله عنه) (١٥٠) _ وعلى

⁽١) في (ش) زيادة (على).

⁽٢) ن (ل ٨٥ ب) ت.

⁽٣) من الآية ١٥) سورة لقمان.

⁽٤) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (يجب) وما أثبتناه أولي للتجانس.

⁽٥) كذا في (ش) وهو الأولى وفي (ص، ت) (الأبوين).

⁽٦) مي (ش) زيادة (والجدات).

⁽٧) ني (ت، ش) (و).

⁽٨) في (ش) (فيجب).

⁽٩) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لرفع الإلتباس.

⁽۱۰) نا (ل ۸۷ پ) ص.

⁽١١) ني (ش) زيادة (منه).

⁽١٢) من الآية ٣٣٣، سورة البقرة.

⁽۱۳) ن (ل ۱۰۲ آ) ش.

⁽١٤) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٥١.

⁽١٥) سقطت من (ت).

الوارث ذي الرحم المحرم(١) مثل ذلك»(٢).

قيراً (١٠٠ وكذلك لو كان ذو الرحم المحرم (٢٠ امرأة بالغة فقيرة أو كان ذكراً فقيراً (١٠ زمناً (١٠ أو أعمى يجب ذلك على مقدار الميراث (وتجب) (١٠ نفقة البنت (٧) البالغة (والابن الزمن) (٨) على أبويه (٩) أثلاثاً على الأب (١٠) الثلثان وعلى الأم (١١) الثلث (١٢).

ولا تجب تفقاتهم مع اختلاف الدين (لأنه قال)(١١٠) .. تعالى(١٤٠) ..:

(١) تكررت في (ت) وهو سهو من الباسخ.

- (٣) زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.
- (٤) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.
- (٥) الزمانة: العاهة. ورجل زمن _ بكسر الميم _ أي مبتلى، بين الزمانة أو مبتلى بعاهة انظر: الصحاح ج٥ ص ٢١٣١. لسال لعرب ج٣ ص ١٨٦٧.
 - (٦) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فتجب).
 - (٧) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (الأبنة).
 - (٨) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش
 - (٩) في (ش) (أخريه) وهو خطأ. انظر: الهداية ج٤ ص ٢٢٥.
 - (١٠) في (ش) (الأخ) وهو خطأ أيضاً. انظر المرجع السابق.
 - (١١) في (ش) (الأَحْت) وهو خطأ أيضاً. انظر المرجع السابق.
- (١٢) جاء في المستصفى (ل ١٦٥ أ، ب) قوله: «على الأب النلثان وعلى الأم النلث، لأن الميراث لهما على هذا المقدار وهذا رواية الخصاف وفي ظاهر الرواية كل المعقة على الأب،
 - (١٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (لقوله).
 - (١٤) سقطت من صلب (ش) ملحنة فوق السطر.

⁽۲) لم أجد فيما بين يدي من الكتب عن ابن مسعود، ووجدت عن عبد الله بن عتبة بن مسعود. فقد روى ابن جرير الطبري في تفسيره جامع البيان (ج٢ ص ٣٠٩): عن ابن سيرين أن عبد الله بن عتبة جعل نفقة صبي من ماله وقال لوارثه أما إنه لو لم يكن له مال أخذناك بسفقته، ألا ترى أنه يقول ﴿وَعَلَى الْوَارِثِ مِثْلُ وَلِيْ مِثْلُ الْوَارِثِ مِثْلُ الْوَارِثِ مِثْلُ الْوَارِثِ مِثْلُ أَلَا لَا مِن عَبِهُ بن مسعود جعل نفقة الصبي من ماله، وقال لوارثه: أما إنه لو لم يكن له مال أخذناك بنفقته _ ألا ترى أنه _ تعالى _ يقول: ﴿وَعَلَى أَلُوارِثِ مِثْلُ ذَلِكُ ﴾.

﴿ وَعَلَى الْوَارِثِ مِثْلُ ذَالِكُ ﴾ (١) (٢) ولا تجب على الفقير (٢) ، لأنه لا يقدر على ذلك ، قال الله تعالى - في (١) النفقات: [﴿ لَا يُكَلِّفُ اللهُ نَفَسًا إِلَّا وُسْمَهَا ﴾ (١) وقال الله - تعالى - ا(١): ﴿ لَا يُكَلِّفُ اللَّهُ نَفْسًا إِلَّا مَا النَّهُ أَلَهُ اللَّهُ اللَّهُ نَفْسًا إِلَّا مَا اللَّهُ اللَّ

وإذا $^{(Y)}$ كان للابن الغائب مال قضى فيه بفقة أبويه وإذا باع أبوه متاعه في نفقته جاز $^{(A)}$ عند أبي حنيفة $^{(P)}$ _ (رحمه الله) $^{(Y)}$ _ وإن باع العقار لم يجز (عند الكل) $^{(Y)}$ وعند أبي $^{(Y)}$ يوسف ومحمد $^{(P)}$ _ (رحمهما الله) $^{(Y)}$ _ لا يجوز بيع العروض أيضاً لعدم الملك، و $^{(Y)}$ لأبي حنيفة _ (رحمه الله) $^{(Y)}$ _ أن له حق التملك.

(وإن) (١٥) كان للابن الغائب مال في يد أبويه فأنفقا منه لم يضمنا، لأنهما قدراً على جنس حقهما، وفي الحديث: «إن أطيب ما يأكل الرجل من كسبه وإن ولده من (٢٦) على جنس فكلوا (١٨) من أكساب أولادكم إذا احتجم إليه بالمعروف (١٩٠).

⁽١) قوله _ تعالى _ ﴿ مِثْلُ ذَالِكُ ﴾ لم يثبت في (ت).

⁽٢) من الآية ٣٣٣، سورة البقرة.

⁽٣) في (ش) زيادة (نفقة هؤلاء، ويجب نفقة زوجته وأولاده الصغار).

⁽٤) سقطت من صلب (ص) ملحقة تبحث السطر.

⁽٥) من الآية ٢٨٦، سورة البقرة.

⁽٦) ما بين المعكوفين زيادة من (ش) وهي زيادة في الاستدلال.

⁽٧) من الآية السابعة سورة الطلاق.

⁽٨) في(ت) (إن).

⁽٩) في (ت) زيادة (و) لا داعي لها فهي تحيل المعني.

⁽١٠) انظر: المبسوط ج٥ ص ٢٢٥، ٢٢٦.

⁽١١) سقطت من (ت).

⁽١٢) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة.

⁽۱۲)ن (ل ۲۸ أ) ت.

⁽١٤) الواو سقطت من (ت، ش).

⁽١٥) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن).

⁽١٦)كذا في (ش) وفي (ص، ت) (لمن) وما أثبتناه أولى لأنه مطابق للفظ الحديث.

⁽۱۷)ن (ل ۱۰۲ ب)ش.

⁽١٨) في (ت) (وكلوا).

⁽١٩) أخرجه الترمذي وأبو داود والنسائي بعدة روايات. من حديث عائشة ـ رضي الله =

٤٣٩ وإن كان له مال في يد أجنبي، فأنعق عليهما بغير إذن القاصي، ضمن، لأن له ولاية الحفط فقط (1)، و(٢) لأنه مأذون بالحفظ فقط، وإذا قضى القاضي للولد وللوالديس (٣) وذوي الأرحام بالنفقة فمضت مدة سقطت، لأنها صلة محضة بخلاف نفقة الزوجة، لأنها أجرة من وجه وعوض عن احتباسها له، إلا أن يأذن القاضي في الاستدانة عليه.

• £ £ وعلى المولى أن ينفق على عبده وأمته، لأن نفعهما (٤) له، فإن امتنعا اكتسبا وأنفقا، وإن لم يكن لهما كسب أجبر (٥) المولى على بيعهما، لأنه لا يحل له إهلاك الرقيق بوجه (١) لأن الأدمي (معصوم محترم)(٧)، (٨)

الرواية الأولى: بلفظ «قالت: قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ: «إنّ أطيب ما أكل الرجل من كسبه وولده من كسبه».

الرواية الثانية: بلفظ «أن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: إن أولادكم من أطيب كسبكم، فكلوا من كسب أولادكم».

الرواية الثالثة: بلفظ اقالت: قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ: اإن أطيب ما أكل الرجل من كسبه وراده من كسبه».

الرواية الرابعة: بلفظ الرواية السابقة بزيادة (إن، قبل (ولده من كسيه).

- (١) سقطت من (ش).
- (٢) الواو سقطت من (ت، ش).
 - (۲) د (ل ۸۸ أ) ص.
- (٤) كذا في (ت، ش) رني (ص) (نفقتهما) وهو تصحيف.
 - (٥) كذا في (ت) رفي (ص، ش) (أخبر) وهو تصحيف.
 - (٦) في (ت) زيادة (ما).
 - (٧) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.
 - (٨) في (ش) زيادة (والله أعلم).

عنها ..: لعظ الترمذي (ج٣ ص ٢٣٠ الحديث ١٣٥٨): قالت قال رسول الله صلى الله عليه وسلم ..: ﴿إِنْ أَطِيبُ مَا أَكَلْتُمْ مِنْ كَسِبِكُمْ . وإِنْ أُولادكُمْ مِنْ كَسِبِكُمْ . لفظ أَبِي داود (ج٣ ص ٢٨٨) ٢٨٩ الحديث ٢٥٢٨): ﴿عَنْ عَمَارَةُ بِنُ عَمِيرَ عَنْ عَمَّتُهُ أَنَهَا سَأَلَتُ عَاتِشَةً .. رضي الله عنها ..: في حجري يتيم أَفاكل من عمر عن عمته أنها سألت عاتشة .. رضي الله عنها ..: ﴿إِنْ مِنْ أَطَيِبُ مَا أَكُلُ مَا الرَّجِلُ مِنْ كَسِبُهُ وَلَلْهُ مِنْ كَسِبُهُ النَّسَاتِي بِعَدَةً رَوَايَاتَ (ج٧ ص الرَّجِلُ مِنْ كَسِبُهُ وَلَلْهُ مِنْ كَسِبُهُ وَأَخْرِجِهُ النَّسَاتِي بِعَدَةً رَوَايَاتَ (ج٧ ص ٢٤١):



كتاب العتاق



كتاب العناق^(١)

العتق يقع من الحر^(۲) البالغ العاقل في ملكه، فإذا قال لعبد، أو أمته أنت حر أو معتق (أو عتيق)^(۲) أو محرر أو⁽²⁾ حررتك⁽⁰⁾ أو أعتقتك: فقد عتق (ينوي⁽¹⁾ المولى العتق)^(۷) أو لم ينو، لأنه صريح في العتق وكذلك^(۸) رأسك حر أو وجهك حر أو^(۹) رقبتك $[-c_{\bar{i}}]^{(1)}$ أو بدنك حر⁽¹¹⁾، أو قال^(۲) لأمته فرحك حر، لما مر في الطلاق^(۲) وإن قال لا ملك لي عليك ونوى به الحرية عتى، وإن لم ينو لا⁽¹¹⁾ يعتق وكذا كنايات العتق.

وإن قال لا سلطان لي عليك ونوى(١٥) به(١٦) العتق لم يعتق، لأن

⁽١) في (ش) (العنق).

⁽۲) في (ش) زيادة (أو عنيق).

⁽٣) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽٤) في (ش) زيادة (قد).

⁽۵) ن (ل ۸٦ پ) ت.

⁽٦) في (ټ) (نوي),

⁽۲) ما بين القوسين يماثله في (ش) (نوى العتق).

⁽٨) في (ت، ش) (كدا).

⁽٩) في (ت) زيادة (قال).

⁽١٠) سُقطت من (ت، ش) وسقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش وكتبت (حر) ولعله سهو من الناسخ والصحيح ما أثبتناه للمجانسة مع التأنيث.

⁽۱۱) سقطت من (ت).

⁽۱۲) ن (ل ۱۰۳ ۱) ش.

⁽١٣) انظر الفقرة ٢٢٥.

⁽١٤) في (ت، ش) (لم).

⁽١٥) مي (ش) (فَنوى) وهو خطأ، لأن الفاء للترتيب والتعقيب والأصل هنا أن النية مقارنة للفظ.

⁽١٦) سقطت من (ت: ش).

السلطان الحجة أو الملك، وإن قال هذا الني وثبت على ذلك، أو هذا مولاي (أو قال مولاتي) $(1)^{(1)}$ لأن المعتق يكون حراً، وكذلك ابنه $(1)^{(1)}$ يكون أو وإن قال يا بني $(1)^{(1)}$ أو يا أبي لم يعتق، لأن في النداء لا يراد به إثبات المعنى $(1)^{(1)}$ وإن قال لغلام _ لا يولد مثله لمثله _ هذا ابني عتق $(1)^{(1)}$ عند أبي حنيفة $(1)^{(1)}$ وعندهما $(1)^{(1)}$ لا يعتق، لأن الحقيقة محال، ولأبي حنيفة _ (رحمه الله) $(1)^{(1)}$ _ أن هذا مجاز عن الحرية .

[الحرية لا تعتق عندنا (۱۲) و إن (۱۱) و إن (۱۱) و إن (۱۱) و إن (۱۱) و إن (۱۲) و إن (۱۲) و إن (۱۲) و إن الطلاق يزيل أدنى الملكين فلا (۱۲) و يزيل أعلاهما بخلاف العتاق، لأنه يزيل أعلى الملكين فيزيل الأدنى ضرورة. ولو (۱۱) قال لعبده أنت مثل الحر لم يعتق، ولو قال ما أنت إلا حر عتق، لأنه إثبات الحرية بأبلغ الوجوه والأول (۱۱) تشبيه.

⁽١) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحف فوق السطر وسقط من (ت، ش).

 ⁽٣) في (ت، ش) زيادة (أو يا مولاي عتق). وهو خطأ لأن كلمة امولاي، تطلق على السيد والعبد.

⁽٣) كتت في صلب (ص) (أمنه) ثم صححت تحت السطر بما أثبتناه.

⁽٤) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (تكون) وما أثبتناه هو الصحيح مراعاة للسياق.

⁽۵) في (ش) (ابني).

⁽٦) د (ل ۸۸ ب) ص.

⁽٧) في (ت) زيادة (عليه).

⁽٨) انظر: المبسوط ج٧ ص ٦٧. وهو القول الأخير لأبي حيفة.

⁽٩) سقطت من (ت).

⁽۱۰) ني (ت، ش) (إذا).

⁽١١) في (ش) زيادة (ر).

⁽١٢) سُقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽١٣) انظر المرجع السابق.

⁽١٤) في (ت) (ولا).

⁽١٥) ني (ت) (إن)

⁽١٦) ن (ل ١٨٧) ت.

رحمه الله) (۱) عن ملك ذا رحم محرم منه (۱) عن عليه (۲) وقال الشافعي (۳) (رحمه الله) (۱) و لا يعتن إلا في قرابة الولاد، و (۱) لنا: قوله (صلى الله عليه وسلم) (۱) = 1 (من ملك ذا رحم محرم منه (۱) (۷) فهو حرا (۱) .

وإذا أعتق المولى بعض عبده عتق ذلك البعض، ويسعى (٩) في بقية قيمته عند أبي حنيفة (١٠) _ (رحمه الله)(١١) _ (وقال أبو يوسف ومحمد (١٠) _ رحمهما الله _)(١٢) يعتق كله (لقول النبي)(١٣) _ عليه السلام _: «من أعتق شقصاً من عبد (١٤)

⁽۱) ز (ل ۱۰۳ ب) ش.

⁽٢) انظر: المبسوط ج٧ ص ٧٠.

⁽٣) انظر: المهذب ج٢ ص ٤.

⁽٤) سقطت من (ت).

⁽٥) الواو زيادة من (ش) وهي زيادة تجري على عادة المؤلف.

⁽٦) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).

⁽٧) في (ص) زيادة (عتق) وهي لم ترد في لفظ الحديث.

⁽A) أحرجه بهذا اللفظ الترمذي وأبو داود وابن ماجة عن حماد بن سلمة عن قتادة عن الحسن عن سمرة بن جندب. قال الترمذي. هذا حديث لا نعرفه سنداً إلا من حديث حماد بن سلمة. انظر: سنن الترمذي ح٣ ص ١٣٦٧ الحديث ١٣٦٥. سنن أبي داود ج٤ ص ٣٦١ الحديث ٣٩٤٩. سنن أبن ماجة ج٢ ص ٨٤٣ الحديث ٢٥٢٤.

⁽٩) قي (ت) (سعي).

⁽١٠) انظر الهداية مع شرح فتح القدير ج٤ ص ٢٥٥.

⁽۱۱) سقطت من (ت).

⁽١٢) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (وقالا).

⁽١٣) ما بين القوسين يمثاله في (ت، ش) (لقوله).

⁽١٤)كذا في (ت، ش) وهي تماثل لفظ رواية الحديث وفي (ص) (عـد.).

عتق كله ليس ش^(۱) فيه شريك^{ه(۲)}.

(وله)(۱۲) قوله ـ (صلى الله عليه وسلم)(۱) ـ: «من أعتق عبداً بينه وبين شريكه عتق ما عتق ورق ما رق»(۱).

(١) كذا في (ت) وهي تماثل لفظ رواية الحديث وفي (ص) (له) وفي (ش) (لله _ ثمالى _).

- - (٣) كذا في (ش) لأن المقام استدلال لأبي حنيفة وفي (ص، ت) (لنا).
 - (٤) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).
- (٥) أقرب النصوص إلى هذا النص ما أخرجه الدارقطني عن نافع، عن ابن عمر أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: "من أعتق شركاً له في عبد، أقيم عليه فيمة عدل، فأعطى شركاءه، وعتق عليه العبد إن كان موسراً، وإلا عتق منه ما عتق، ورق ما بقي ا، وفي صنده فإسماعيل بن مرزوق الكعبي عن يحيى بن أيوب العقيم وقد جاء في التعليق المغني لأبي الطيب العقليم آبادي قوله في الأول: فليس بالمشهور ا والثاني . "في حفظه شيء عنهم الدارقطني وبهامته المغني لأبي الطيب العظيم آبادي في عدة لأبي الطيب العظيم آبادي (ج ع ص ١٢٣، ١٢٤). وأخرج البخاري في عدة روايات ومسلم ومالك والترمذي وأبو داود وابن ماجة وأحمد عن نافع عن عبد الله بن عمر ـ رضى الله عنهما ـ:

نفظ الرواية الأولى للبحاري: «أن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - قال «من أعتق شركاً له في عبد فكان له مال يبلغ ثمن العبد قوّم العبد عليه قيمة عدل فأعطى شركاء حصصهم وعتق عليه العد، وإلا فقد عتق منه ما عتق».

لفظ الرواية الثانية: ١قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: من أعتق شركاً له في =

فيعمل(١١) بالحديثين فيحمل^(٢) ما رووا^(٣) على استحقاق الحرية بالسعاية.

وإذا كان العبد بين شريكين فأعتق أحدهما نصيبه عتق نصيبه الله فإن كان موسراً فشريكه بالخيار (عند أبي حنيفة)(٥) (١)

مملوك فعليه عنقه كنه إن كان له مال يسلغ ثمنه، فإن لم يكن له مال يقوم عليه قيمة عدل على المعتق، فأعتق منه ما أعتق، صحيح البخاري مع الفتح ج٥ ص ١٥١ الحديث ٢٥٢٢، ٢٥٢٣. لفظ مسلم (ج٢ ص ١١٣٩ الحديث ١٥٠١ (١): بمثل لفظ الرواية الأولى للبخاري مع اختلاف عبارة اقوم عليه قيمة عدل، وأخرجه مالك بلفظ رواية مسلم. موطّأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ٥٤٩ الحديث ١٤٥٨. لفظ الترمذي (ج٣ ص ٦٢٠ الحديث ١٣٤٦): فعن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ من أعتق مصيباً أو قال شركاً له في عبد، فكان له من المال ما يبلغ ثمنه بقيمة العدل، فهو عنين. وإلا فقد عتق منه ما عتق. قال الترمذي: حديث ابن عمر حديث حسن صحيح وقد رواه سالم عن أبيه، عن النبي - صلى الله عليه وسلم - تحوداً ، لفظ أبي داود (ج٤ ص ٢٤ الحديث ٢٩٤٠): اأن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال امن أعتق شركاً له في مملوك أقيم عليه قيمة العدل فأعطى شركاءه حصصهم وأعتق عليه العبد، وإلا فقد عتق منه ما عنق؛ لفظ ابن ماجة (ج٢ ص ٨٤٥، ٨٤٥ الحديث ٢٥٢٨): قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ ا من أعتق شريكاً له في عبد، أقيم عليه بقيمة عدل فأعطى شركاءه حصصهم إن كان له من المال ما يبلغ ثمنه، وعتق عليه العبد وإلا، فقد عتق منه ما عتق، وأخرجه أحمد في روايتين (ج٢ ص ١٥، ١٠٥): الرواية الأولى بلفظ: ﴿عن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ من أعتق نصيباً أو قال شقيصاً له أو قال شركاً له في عبد فكان له من المال ما بلغ ثمنه بقيمة العدل فهو عتيق وإلا فقد عتق منه، قال أبوب كان نافع ربما قال في هذا الحديث وربما لم يقله فلا أدري أهو في الحديث أو قاله نافع مع قبله يعني قوله افقد عتق منه ما عتقا٠٠ الرواية الثانية: بلفظ «أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ من أعتق له نصيباً في عبد فإن كان له من المال ما يبلغ قيمته قوم عليه قيمة عدل وإلا فقد أعنق ما أعتق؟.

- (١) في (ش) (فنعمل).
- (٢) في (ت) (وبنجمل).
- (٣) في (ش) (روينا) وهو خطأ.
 - (٤) سقطت من (ت، ش).
- (٥) انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج٤ ص ٢٥٨ ٢٦١.
 - (٦) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش.

_ (رحمه الله)(١)، (١) و شاء ضمنه (٢)، لأنه أفسد (١) تصيبه، لأن نصيب شريكه صار بحال لا يجوز بيعه، وإن شاء استسعى، لأن ملكه باق، وإن شاء أعتق، وإن كان المعتق معسراً فالشريك بالخيار إن شاء أعتق وإن شاء استسعى والتضمين لا يمكن، وقال أبو يوسف ومحمد (٥) _ (رحمهما الله)(٦) ليس له إلا الضمان مع اليسار، لأنه عتق كله وفي الإعسار السعاية، لأن المعتق صاحب ميب تلف (٧) مالية العبد بالعتق (٨) والعبد صاحب المحل والمحل شرط ومتي تعدر تضمين صاحب السبب(٩) يجوز تضمين صاحب الشرط (كالحافر مع الدافع)^(۱۰).

٤٤٦ وإذا اشترى رجلان ابن أحدهما عتق نصيب الأب ولا ضمان عليه، وكذلك إذا أورثاه، وقال أبو يوسف ومحمد (١١) _ (رحمهما الله)(١١) _ يضمن في الشراء، لأن شراء القريب اعتاق، (فإذا أعتق)(١٢) أحد الشريكين (أعنق نصببه)(۱۳) و(۱٤) عند أبي حنيفة _ (رحمه الله)(۱۲) _ لا ضمان عليه(۱۲) لأن شريكه رضي بشرائه، والشريك بالخيار إن شاء أعتق نصيبه وإن شاء

⁽١) سقطت من (ت، ش).

⁽٢) في (ش) زيادة (و).

⁽٣) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽٤) ن (ل ٨٩ أ) ص.

⁽٥) انظر الهداية مع شرح فتح القدير ج٤ ص٢٥٨ _ ٢٦١.

⁽٦) مقطت من (ت).

⁽۷) ن (ل ۸۷ ب) ت.

⁽A) \$ (b 3 1 1) كان.

⁽٩) في (ت) زيادة (و) وهي زيادة لا داعي لها فهي تحيل المعنى.

⁽١٠) سبق توصيح معنى هذه العبارة بهامش الفقرة ٢٩٨.

⁽١١) اتظر: المبسوط ج٧ ص ٧٢.

⁽۱۲) سقطت من (ت).

⁽١٣) ما بين القوسين يماثله في (ت) (كما إذا كان).

⁽١٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) فوق السطر (عتق).

⁽١٥) الواد سقطت من (ش).

[و]^(۲) سعى العبد لكل واحد من الشريكين على الآخر بالحرية (عتق كله)⁽¹⁾ $[e]^{(7)}$ سعى العبد لكل واحد منهما في نصيبه موصرين كانا أو معسرين عد أبي حنيفة⁽⁷⁾ = (رحمه الله)⁽¹⁾ = i لأن عنده يسار المعتق لا يمنع من وجوب السعاية⁽⁶⁾, (وقال أبو يوسف ومحمد⁽⁷⁾)⁽¹⁾ = i (رحمهما الله)^(۲) = إن كانا موسرين فلا سعاية لأن كل واحد^(۸) يدعى الضمان⁽¹⁾ على صاحبه ويس⁽¹⁾ العبد عن السعاية، وإن كانا معسرين سعى لهما، وإن كان أحدهما موسرآ والآخر معسراً سعى للموسر، لأنه لا يدعي على صاحبه ضماناً، ولا يسعى للمعسر⁽¹¹⁾.

⁽١) ما بين القوسين زيادة من هامش (ش) وهي زيادة يحتاجها السياق لأنها الحكم المطلوب.

⁽٢) الواو بحتاجها السياق للربط بعد إثبات زيادة هامش (ش).

⁽٣) انظر: الميسوط ج٧ ص ١٠٨.

⁽٤) زيادة من(ش).

⁽٥) في (ش) زيادة (له).

⁽٦) ما بين القوسين يماثله في (ش) (وعندهما).

⁽٧) سقطت من (ت، ش).

⁽٨) في (ت) زيادة (منهما).

⁽٩) ن (ل ٨٩ ب) ص.

⁽۱۰) في (ت) (بر).

⁽۱۱) في (ش) (يسعي)،

⁽١٢) جاء في المستصفى (ل ١٦٨ ب) قوله: «ولا يسعى للمعسر، لأنه يدعي الضمان على شريكه ليساره فيكون مبرئاً العبد عن السعاية».

فصل

كلك ومن أعتق عبده لوجه الله (۱) أو للشيطان أو لصنم عتق، لأنه إزالة ملكه.

وعتق^(۲) (السكران والمكره)^(۳) واقع عندنا⁽¹⁾، (۰) كما في طلاقهما، ولو أضاف العتق إلى ملكه^(۱) أو إلى شرط الملك يصح كالطلاق^(۷). وإذا خرج عبد^(۸) الحربي إلينا مسلماً عتق، فإن عبيد الطائف خرجوا مسلمين فأعتقهم^(۱) النبي ... (صلى الله عليه وسلم)^(۱۱)، (۱۱) ...

⁽۱) ت (ل ۱۸۸ أ) ت.

⁽۲) ز (ل ۱۰٤ ب) ش.

⁽٣) ما بين القوسين في (ت، ش) تقديم وتأخير.

⁽٤) زيادة من (ش) وهي زيادة تجري على عادة المؤلف.

⁽٥) انظر: بدائع الصنائع ج٤ ص ٥٥.

⁽٦) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (ملك),

⁽٧) انظر الفقرة ٣٢٩.

⁽۸) نی (ت) (العبد) و هو تصحیف .

⁽٩) في (ش) (فعتقهم),

⁽١٠)كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).

⁽۱۱) أقرب الروايات إلى هذا ما جاء في حديث أخرجه أبو داود والترمذي عن وبعي بن حراش عن علي بن أبي طالب _ رضي الله عنه _: لفط أبي داود (ج٣ ص ٦٥ الحديث ٢٧٠٠): قال: خرج عبدان إلى رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يعني يوم الحديبية _ قبل الصلح، فكتب إليه مواليهم فقالوا: يا محمد، والله ما خرجوا إليك رغبة في ديك، وإنما خرجوا هرباً من الرق فقال ناس: صدقوا يا رسول الله ردهم إليهم، فغضب رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ وقال: «ما أراكم تنتهون يا معشر قريش حتى يبعث الله عليكم من يضرب رقابكم على هذا = =

وإذا أعتق جارية حاملاً^(١٢) عتق حملها، لأنه جزء منها، وإن أعنق الحمل خاصة عتق ولم تعتق الأم.

[25] وإذا أعتق عبده على مال فقبل العبد عنق، لأنه علق عتقه (1) بالتزام المال (ولا) (2) يعتق إلا بالتزامه، ولو علق عتقه بأداء مال صع وصار (1) مأذوناً (0)، لأنه لا يتمكن من أداء المال إلا بالاكتساب وقد طلب منه أداء المال دلالة (1) فيكون إذنا، (وإذا) (٧) أحضر المال أجبر الحاكم المولى على قبضه وعتق العبد، لأن الأداء عبارة عن رفع الموانع هنا (١)، لأنه الممكن من العبد ما يمكنه.

وأبى أن يردهم، وقال الهم عتقاء الله _ عز وجل ـ الفظ الترمذي (ج٥ ص ٦٣٤ المحديث ٣٧١٥) وهو حديث طويل جاء فيه: اقال: لما كان يوم الحديبية خرج إلينا ناس من المشركين. . . فقالوا: يا رسول الله خرج إليك ناس من أبنائنا وإخواننا وأرقاننا وليس لهم فقه في الدين، وإنما خرجوا فراراً من أموالنا وضياعنا عارددهم إلينا. قال: فإن لم يكن لهم فقه في الدين سنفقههم، فقال النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ الها معشر قريش لتنتهل أو ليبعثل الله عليكم من يضرب وقابكم بالسيف على الدين قد امتحن الله قلبه على الإيمان. . . الله قال الترمذي: هذا حديث حسن صحيح عريب لا تعرفه إلا من حديث رسمي عن علي.

⁽١) في (ت) زيادة (عتقت و) وهي زيادة تتوضيحية.

⁽٢) في (ش) (عنق العبد).

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (علا).

⁽٤) في (ش) زيادة (العبد).

⁽٥) في (ش) زيادة (له).

⁽٦) سقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.

⁽٧) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإن).

⁽٨) في (ت، ش) (ها هنا).

⁽٩) في (ش) زيادة (هذا).

⁽١٠) الوار زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽١١)كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).

من مارية (١)، (٢) كان حراً (٣).

وولدها من زوجها^(٤) مملوك لسيدها، وولد الحرة من العبد حر، لأن الأم حرة، والولد ينشأ على صفة الأم^(٥)،

(١) في (ت، ش) زيادة (القبطية).

- (٣) أخرج ابن ماجة والحاكم عن عكرمة عن أبن عباس لفظ ابن ماجة (ج٢ ص ٨٤١ الحديث ٢٥١٦). ﴿قال: ذكرت أم إبراهيم عند رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم عقل عتقها ولدها». لفظ الحاكم (ج٢ ص ١٩): ﴿أَن رسول الله ـ صلى الله عليه وآله وسلم ـ قال لأم إبراهيم حين ولدته ﴿أعتقها ولدها». وفي سنده أبي مكر بن أبي سبرة وقد سكت عنه الحاكم. وقال الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ح٣ ص ٢٨): ﴿والحديث معلول بابن أبي سبرة وحسين فإنهما ضعيفان».
 - (٤) ن (ل ۹۰ أ)س ص.
 - (٥) في (ت، ش) زيادة (والله أعلم).
 - (٦) ال (ل ١٠٥٥) ش، ال (ل ٨٨ ب) ت.

⁽٢) هي مارية بت شمعون القبطية. من سراري النبي - صلى الله عليه وسلم - وهي أم ولده إبراهيم، وهي مصرية الأصل، ولدت في قرية حفن من كورة أنصبا بمصر، أهداها له المقوقس القبطي صاحب الاسكندرية وبعث بها إلى المدينة سنة ٧ هـ وقبل سنة ٨ هـ مع حاطب بن أبي بلتعة الذي عرض عليها الإسلام فأسلمت، ولما توفي النبي - صلى الله عليه وسلم - تولى الإنفاق عليها أو بكر ثم ماتت سنة ولما توفي النبي - على الله عليه وسلم - تولى الإنفاق عليها أو بكر ثم ماتت سنة ولما توفي خلافة عمر بن الخطاب الذي حشد الناس بنمسه لحضور جنازتها ودفنت بالمقبع، انظر: ترجمتها: أسد الغابة ج٥ ص ٥٤٣، ٥٤٤، الإصابة مع الاستيعاب ح١٣ ص ١٢٥، ١٢٦، الأعلام ج٥ ص ٢٥٥،

باب التدبير

إذا قال المولى لمملوكه: إذا مت فأنت حر، أو أنت حر عس⁽¹⁾ دبر مني، أو أنت مدبر، أو دبرتك، فقد صار مدبراً، لا يجوز بيعه ولا هنه⁽¹⁾، وقال الشافعي⁽¹⁾ ... (رحمه الله)⁽¹⁾ ... يجوز بيع المدبر، لأنه على عتقه بشرط فيكون عدماً قبل وجود الشرط كالمدبر المقيد.

لنا أنه علق^(ه) عتقة^(٣) (لا محاله بأمر كائن)^(٧). (لأن الموت كائن)^(A) لا محالة فلا يجوز إبطاله كالبيع.

للمولى أن (يستخدمه ويؤاجره)(٩)، لأنه قبل الموت عبده، وإن كانت أمة له (١٠) وطنها(١١) وله أن يزوجها(١١)، فإن مات المولى عتق المدبر في ثلث المال(١٣) إن خرج من الثلث، وإن لم يكن له مال غيره (سعى في ثلثي)(١٤)

⁽١) في (ش) (على).

⁽٢) انظر: المبسوط ج٧ ص ١٧٩.

⁽٣) انظر: المهذب ج٢ ص ٨.

⁽٤) سقطت من (ت).

⁽٥) كذا في (ش) رفي (ص، ت) تعلق.

⁽١) في (ت) (حقه) وهو تصحيف.

⁽٧) ما بين القوسين سقط من (ت)، ويماثله في (ش) (بشرط كائن لا محالة).

⁽٨) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽١) في (ش) تقديم وتأحير.

⁽١٠) زيادة من (ش) يحتاجها المقام، وفي (ت) (بجوز).

⁽١١) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش،

⁽١٢) في (ش) زيادة (لأن رقبتها مملوكة له).

⁽١٣) في (ت، ش) (ماله).

⁽١٤) ما بين القرسين يماثله في (ش) (يسمى في الثلثين).

قيمته، لأنه يعتق عند موت المالث فيكون تبرعاً في مرض (١) الموت، فيكون وصية، فيعتبر من الثلث، فإن (٢) كان على المولى دين سعى (٣) في جميع قيمته لغرمائه، لأن الدين أولى من الوصية، لكن نقض العتق حقيقة غير ممكن فيجب نقضه معنى.

وولد المدبرة مدر تبعاً للام، فإن علق التدبير بموته على صفة مثل أن يقول إن مت في (1) مرضى هذا (۱) أو في (1) سفري هذا (۱) أو من (١) مرضى هذا في مرض هذا في (١١) على هذا مرض (١١) كذا فلبس بمدبر، ويجوز (١٠) بيعه، لأن الموت (١١) على هذا الوجه (١٢) لا (١٢) يكون، لا محالة بل يجوز، فإن مات المولى (١٤) على الصفة (١١) التي ذكرها عتق كما يعتق المدبر لحصول عتقه في آخر حياته (والله أعلم) (١٦) بالصواب (١٧).

⁽١) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

⁽٢) في (ش) (وإن).

⁽٣) في (ش) (يسعى).

⁽١٤) في (ت) (من),

⁽٥) زيادة من (ش) بحتاجها السياق.

⁽٦) سقطت من (ت).

⁽٧) زيادة من (ت، ش) يحتاجها السياق

⁽A) في (ش) (في).

⁽٩) كتبت في صلَّب (ص) (مرضى) ثم صححت فوق السطر بما اثبتاه.

⁽۱۰) ن (ل ۱۰۵ ب)ش.

⁽١١) في (ت) زيادة (لا يكون) وهي زيادة فيها تكرار .

⁽۱۲) لاً (ل ۹۰ ب) ص.

⁽۱۳) د (ل ۸۹ آ) ت.

⁽١٤) سقط من (ش).

⁽١٥) ني (ش) (صده).

⁽١٦) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽١٧) سقطت من (ت، ش).

باب الاستيلاد (١)

[202] إذا ولدت الأمة من مولاها صارت أم ولد (٢) فلا (٣) يجوز بيعها ولا تمليكها، لحديث عمر (٤) - رضي الله عنه - إذا إن بيع أمهات الأولاد حرام إلى يوم القيامة (٥) وله وطؤها واستخدامها وإجارتها وتزويجها لبقاء الملك فيها (١) ولا يثبت نسب ولدها الأول (١) (٨) إلا أن يعترف به المولى (٤) ، فإن جاءت بعد ذلك بولد يثبت نسبه بغير إقرار (١٠) وإن نفاه انتفى بقوله، لأن

⁽١) سبق تعريفه بهامش الفقرة ٣٦٧.

⁽۲) في (ت، ش) زيادة (له).

⁽٣) في (ت) (لا).

⁽٤) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٤٣.

⁽٥) لم أجد فيما بين يدي نص بهذا اللفظ ووجدت آثاراً عن عمر يمنع قبها بيع أمهات الأولاد منها ما أخرجه عبد الرزاق في مصنفه عن نافع، عن ابن عمر قال: قضى عمر في أمهات الأولاد أن لا يبعن، ولا يوهبن، ولا يرثن، يستمتع، صاحبها ما كان حياً، فإذا مات عتقت، وأخرج البيهقي عن نافع قال: لقي رجلان ابن عمر في بعض طرق المدينة فقالا له تركنا هذا الرجل _ يعنون ابن الزبير يبيع أمهات الأولاد فقال لهم لكن أبا حفص عمر أتعرفانه؟ قالا: معم، قال: قصى في أمهات الأولاد أن لا يبعن، ولا يوهبن، ولا يورثن، يستمتع بها صاحبها ما عاش فإذا مات فهي حرق، وأخرج عبد الرزاق عن الرهري عن سالم عن ابن أن عمر أعنق أمهات الأولاد إذا مات ساداتهن، وأخرج أيضاً عن قنادة مثل حديث سالم، مصنف عبد الرزاق ج٧ ص ٢٩٢، ٢٩٣ الحديث ٢٣٢٢، ١٣٢٣٠ السنن الكبرى للبيهقي (ج١٠ ص ٣٤٨).

⁽٦) سقطت من (ش).

⁽٧) سقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش،

⁽٨) في (ش) زيادة (يريد به ولد الأمة).

⁽٩) زيادة من (ت) يحتاجها السياق،

⁽۱۰) في (ش) (إقراره).

الفراش القوي فراش المنكوحة، (ولا)(١) ينتفى النسب بمجرد العلي إلا باللعان، والفراش الضعيف فراش الأمة لا يثبت إلا بالدعوة، وفراش أم الولد وسط فوق فراش الأمة و(١) دون فراش المنكوحة، فيثبت النسب بلا دعوى وبنتفى ممجرد النفى.

200 وإن زوجها (٣) فجاءت بولد فهو في حكم أمه تبعاً لها (٤) وإذا مات المولى عتقت من جميع المال ولا يلزمها السعاية للغرماء إن كان على المولى دين لقوله _ عليه (٥) السلام _: «أعتقها ولدها» (١).

وإذا وطىء الرجل أمة غيره بنكاح فولدت منه ثم ملكها فهي أم ولد $^{(4)}$ له $^{(A)}$ حققة $^{(A)}$.

وإذا وطىء جارية ابنه فجاءت بولد فادعاه ثبت نسبه (١٠) وصارت أم ولد له، لأنه بحتاج إلى تملكها (١١)، وللأب ولاية (١٢) تملك مال الابن عند الحاجة وعليه قيمتها، لأن هذا من ضرورات البقاء، وليس عليه عقرها (١٢)، ولا قيمة (١٤)، ولدها، لأنه تملكها قبيل الوطء لحاجته إلى تحصين نفسه وإن

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فلا).

⁽٢) الواو سقطت من (ت، ش).

⁽٣) في (ش) (تزوجها) وهو تصحيف.

⁽٤) مقطت من صلب (ص) ملحقة قوق السطر.

⁽۵) ن (ل ۱۰۶ أ) ش

⁽٦) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٤٥٠.

⁽٧) في (ش) (ولده) وهي خطأ إلا بدون (له» التي بعدها.

⁽۸) ز (ل ۹۱ أ) ص.

⁽٩) ن (ل ۸۹ ب) ت.

⁽۱۰) نی (ت) زیادة (منه).

⁽۱۱) في (ش) (تمليكها).

⁽۱۲)زیادهٔ من (ت).

⁽١٣) هو مهر المرأة إذا وطئت على شبهة. وأصله أن واطئ البكر بعقرها إذا افتضهاء ثم صار عاماً لها وللثيب. انظر: الصحاح ج٢ ص ٧٥٥. النهاية في غريب الحديث والأثر ج٢ ص ٣٧٣.

⁽١٤) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

وطء أب الأب مع بقاء الأب، لم يثبت النسب، لأنه لا ولاية للجد (حال قبام الأب)(١).

وإن كان الأب مبتاً يثبت من الجد كما ثبت من الأب، لقيامه مقام الأب.

لأن النسب يثبت مهما أمكن، لأنه (٢) إحياء الولد فادعاه أحدهما ثبت نسبه معه، لأن النسب يثبت مهما أمكن، لأنه (١) إحياء الولد (١) وصارت أم ولد له وعليه نصف عقرها، لأنه أقر بوطء جارية بينه وبين شريكه وعليه نصف قيمتها، لأنه ثملكها منتفعاً بها وليس عليه من قيمة الولد شيء، لأنه يصير مدعياً للولد من حالة العلوق وفي تلك الحالة الولد ماء مهين لا قيمة له (٥).

عنه _: «هو (٩) إبنهما يرثهما ويرثابه (١٠) وهو للباقي منهما» المديث عمر (١١)

(١) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لإتمام المعني.

(٢) في (ت) (رجلين).

(٣) ني (ت) (لأن نيه).

(٤) في (ت) (للولد).

(٥) كتبت في صلب (ص) (لها) ثم صححت قوق السطر بما أثبتناه.

(١) في (ش) (معاً).

(٧) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (يثبت).

(٨) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش الفقرة ٤٣.

(٩) سقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.

(۱۰) د (ل ۱۰۲ س) ش.

(١١) أخرج البيهقي (ج١٠ ص ٢٦٤): «عن مبارك بن فضالة عن الحسن بن عمر – رضي الله عنه ـ في رجلين وطنا حارية في طهر واحد فجاءت بغلام فارتفعا إلى عمر ـ رضي الله عنه ـ فدعا له ثلاثة من القافة فاجتمعوا على أنه قد أخد الشبه منهما جميعاً وكان عمر ـ رضي الله عنه ـ قائماً يقوف، فقال: قد كانت الكلبة ينزو عليها الكلب الأسود والأصفر والأنمر فتؤدي إلى كل كلب شبه، ولم أكن أرى هذا في الناس حتى رأيت هذا. فجعله عمر ـ رضي الله عنه ـ لهما يرئانه ويرثهما وهو للباتي منهما، ثم قال البيهقي: إن هذه الرواية منقطمة. وقال الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ح٣ ص ٢٩١): «مبارك بن فضالة لبس بحجة». =

وكانت الأم⁽¹⁾ أم ولد لهما وعلى كل واحد منهما نصف العقر ويتقاضان، ويرث الأبن من كل واحد منهما ميراث ابن⁽¹⁾ كامل، (لأن كل واحد منهما أقر على نفسه ببنوته على الكمال⁽¹⁾، ($^{(*)}$ (ويرثان منه⁽¹⁾ ميراث أب واحد^(*) لأن التعدد في الأب محال إلا أنه يثبت^{($^{(*)}$} حكم أب^{($^{(*)}$} واحد^(*) فتجزأ موزعاً عليهما، ويتكامل فيما لا يقبل التجزي،

[209] وإذا وطىء المولى جارية مكاتبة فجاءت بولد فادعاه، فإن صدقه المكاتب ثبت نسب الولد منه، لأنها (۱۱) ملك المكاتب يداً وعليه عقرها وقيمة ولدها ولا تصير أم ولد له، لأنه لا يملكها، وإن كذبته في النسب لم يثبت، لأنه لا يملكها، وإن كذبته في النسب لم يثبت،

وأخرجه عبد الرزاق في مصفه (ح٧ ص ٣٦٠ الحديث ١٣٤٧٦): «عن معمر عن قتادة قال: رأى عمر والقافة جميعاً شبهة فيهما، وشبههما فيه، فقال عمر: هو بينكما، ترثانه ويرثكما، قال: فذكرت ذلك لابن المسيب، فقال: نعم، هو للآخر منهما».

⁽١) في (ش) (الأمة).

⁽٢) في (ص) كنت كلمة (واحد) ثم شطب عليها.

⁽٣) سقط من (ت).

⁽٤) ما بين القوسين مكانه في (ش) بعد كلمة (ويتقاصان).

⁽ه) ن (ل ۹۰ ا) ت.

⁽٦) ما بين القوسين يماثله في (ش) (ولا ثرثانه مه إلا)

⁽٧) ن (ل ٩١ ب) ص.

⁽٨) هي (ت، ش) (ثبت).

⁽٩) سقطت من صلب (ص) ملحقة موق السطر.

⁽١٠) في هامش (ش) زيادة (كامل).

⁽١١) في (ش) (لأنه) وهو خطأ، لأن الصمير يعود على مؤنث حقيقي.

⁽١٣) في (ش) زيادة (والله أعلم).

Store Soll

كتاب المكاتب

W. Tee

20%

كتاب المكاتب

إذا كاتب المولى (1) عبده أو أمته على مال شرطه عليه وقبل العبد ذلك صار مكاتباً، لأنه صورة الكتابة، ويجوز أن يشترط (1) المال حالاً، ويجوز مؤجلاً ومنجماً (1) لقوله _ تعالى _: ﴿ فَكَاتِبُوهُمُ إِنْ عَلِيْتُمْ فِيمَ فِيمَ مَيْرًا ﴾ (٥) مطلقاً، وقال الشافعي (١) _ (رحمه الله) (٧) _ لا تجوز (٨) الكتابة حالاً، لأنه لا يقدر (على أداء المال) (٩) ، (١٠) (في الحال) (١١) لرقه.

الحج وتجوز (۱۲) كتابه العبد الصغير إذا كان يعقل (الشراء والبيع) (۱۳)، لأنه تافع له مطلقاً، وإذا صحت الكتابة خرج المكاتب من يد المولى، ولم يخرج من ملكه، فيجوز (۱۴) له البيع والشراء والسفر،

(١) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر، وسقطت من (ت).

(٢) ني (ش) (يشرط).

(٣) انظر: بدائم الصنائع ج٤ ص ١٤٠.

(٤) منجّماً: تنجيم الدين هو أن يقرر سداده في أوقات معلومة، شهرياً، أو سنوياً. وسجّم المال: إذ أداه نجوماً، أي عند انقصاء كل شهر منها نجماً. انظر: النهاية في غريب والأثر: ج٥ ص ٢٤. تاج العروس ح٩ ص ٧٢.

(٥) من الآية ٣٣، سورة النور.

(٦) انظر: المهذب ج٢ ص ١٠.

(٧) سقطت من (ت).

(A) في (ش) (يجرز).

(٩) ما بين القوسين سقط من (ت).

(۱۰) ن (ل ۱۰۷ أ) ش.

(١١) ما بين القوسين موقعه في (ش) بعد عارة (لا يقدر).

(١٢) في (ت) (يجوز).

(١٣) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.

(١٤) ني (ش) (ويجوز).

ولا يجوز له التزوج (۱) إلا بإذن المولى، لأن الكتابة إذن بالاكتساب الذي (پتوسل به) (۲) إلى مقصود العقد والتزوج (۱) لا يكون سبنا (۲) لحصول المال. (ولا يهب) (۱) ولا يتصدق إلا الشيء (۱) اليسير، لأن الهبة (۱) الكثيرة (۱) توصله (۱) إلى المقصود، والقليل من (۱) ضرورة (۱۱) التجارة (۱۱)، (ولا يتكفل، لأنه بمنزلة القرض) (۱۲) (۱۲).

٤٦٢ فإن ولد له ولد من أمة له دخل في كتابته (١٤) وكان حكمه حكم أبيه، لأن ولد الحر من أمته يكون على حالة (١٥) أبيه (وكذا) (١٦) ولد (١٧) المكاتب وكسبه له، لأنه مكاتب تبعاً لأبيه (١٨) فإن زوج المولى عبده من أمته ثمّ كاتبهما فولدت منه ولداً دخل في كتابتهما (١٩) تبعاً للأم.

⁽١) في (ت) (النزويح).

 ⁽۲) ما بين القوسين يماثله في (ص) (يتوصل) وكالاهما صحيح. انظر لسان العرب ج٦ ص ٤٨٣٨.

⁽۳) ز (ل ۹۰ ب) ت.

⁽٤) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش.

⁽٥) في (ش) (بالشيء).

⁽٦) د (ل ٩٢ ا) در.

⁽٧) في (ت، ش) (الكبيرة).

⁽A) في (ت) (يوصله).

⁽٩) سقطت من صب (ت) ملحقة بالهامش.

⁽۱۰) في (ش) (ضرورات).

⁽١١**) في (ش)** زيادة (له).

⁽١٢) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش.

⁽١٣) في هامش (ش) زيادة (والقرض لا يجوز).

⁽١٤) في (ش) (الكتابة).

⁽١٥) في (ش) (حكم).

⁽١٦) ما بين القوسين بماثله في (ت، ش) (فكذا).

⁽١٧) زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة يحتاجها السباق.

⁽١٨) في صلب (ص) (للام) ثم شطبها وكتب فوق السطر ما أثبتناه.

⁽١٩) في هامش (ش) زيادة (وكان كسبه لها).

أو على ولدها^(۲) لزمته المعنى مكاتبته لزمه العقر، (وإن)^(۲) جنى عليها جناية أو على ولدها^(۲) لزمته المجناية، لاختصاصها بنفسها لتتوسل^(۱) إلى مقصود العقد، وإن أتلف مالاً لهما^(۱) غرم. وإذا اشترى المكاتب أباه أو إبنه دخل في الكتابة (۱) المترى أم ولده دخل ولاها (۱) ولدها في الكتابة (۱) (ولم يجز له (۱))(۱۱) بعها، لأنها أم ولد له.

غان (۱۲) اشترى ذا رحم محرم منه لا ولد له لم يدخل في كتابته (۱۲) عند آبي حنيفة (۱۲) $= (e^{(11)} - (e^{(11)} - (e^{(11)} + e^{(11)}))$ عند آبي حنيفة $= (e^{(11)} + e^{(11)})$ يدخل (۱۲) اعتباراً بالحر $= (e^{(11)} + e^{(11)})$ الدليل، $= e^{(11)} + e^{(11)}$ الدليل،

(١) في (ت) (وإن).

(٣) في (ش) زيادة (جماية).

(٤) كذا في صلب (ص) وفي الهامش (لتتوصل) وفي (ت، ش) (لبتوسل).

(٥) في (ت) (لها).

(٢) في (ت، ش) (وإن).

(۷) ن (ل ۱۰۷ ب) ش.

(٨) في (ش) (ولده).

(٩) في (ش) (كتابته).

(١٠) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر،

(١١) ما بين القوسين يماثله في (ص) (ولا يجوز).

(۱۲) في (ش) (وإن).

(١٣) في (ش) (الكتابة).

(١٤) انظر: المبسوط ج٥٧ ص ١٠٤، ١٠٤.

(١٥) زيادة من (ش).

(١٦) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (وعندهما).

(١٧)كذا مي (ت، ش) وهو الأولى للتجانس وفي (ص) (تدخل).

(١٨) الوان زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

(١٩)كذا في (ش) وفي (ص، ث) (تغيير) وهو تصحيف.

(٢٠) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فلا).

(٢١) ما بين القوسين پماثله في (ت، ش) (عند قيام).

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ت) (وإن).

ففي (١) قرابة الولاد وجدت الجزئية (٢) والبعضية، وفي الحرجاء الحديث (٣): همن ملك ذا رحم محرم منه (٤) فهو حرا (٥) ولم يوجد (ها هنا)(١).

(١) في (ش) (وفي).

⁽٢) كتبت في جميع النسخ (الجزؤية).

⁽٣) في (ش) ريادة (وهو قوله ـ عليه السلام ـ).

⁽٤) سقطت من (ت، ش).

⁽٥) سبق تخريجه بهامش الفقرة \$33.

⁽٦) ما بين القوسين يماثله في (ش) (هنا).

فصل

وإذا عجز المكاتب عن نجم نُظِر (۱) في حاله، فإن كان له دين يقبضه (۲) أو مال يقدم (۳) لم يُعجَلُ (٤) تعجيره (۵)، لأن هذا عقد صحيح (۲) مندوب إليه شرعاً فيجب إبرامه وإتمامه وانتظر عليه (۱) اليومين و (۱) الثلاثة، ون لم يكن له وجه، وطلب المولى تعجيزه عجزه (۹) الحاكم (۱۱) وفسخ الكتابة، وقال أبو يوسف (۱۱) (رحمه الله) (۱۲) لا يعجزه حتى يتوالى (۱۲) عليه نجمان (لحديث علي (۱۲) _ رضي الله عنه ـ: «المكاتب إذا تولى (۱۵) تجمان رد (۱۲) في الرق (۱۲)، لأبي حنيفة ـ

(١) في (ش) زيادة (الحاكم)

(٢) ني (ش) (يقتضيه)

(٣) في (ش) زيادة (عليه).

(٤) نَ (ل ٩١) ت.

(٥) ني (ت) (بتعجيزه) و، رفي (ش) (بتعجزه) وهو تصحيف.

(٦) ن (ل ٩٢ ب) ص.

(٧) زيادة من (ش) يحتاجها المقام.

(۸) في (ش) (أو).

(١) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش

(١٠) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش وسقطت من (ت، ش).

(١١) انظر: المبسوط ج٧ ص ٢٠٧٠

(۱۲)زیادة من (ش).

(۱۳) في (ش) (يتولي).

(١٤) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٢٤.

(١٥) في هامش (ش) زيادة (عليه).

(١٦) في (ش) فراغ بمقدار كلمة والسياق لا يدل على وجود نقص.

(١٧) أخرجه البيهقي (ج١٠ ص ٣٤٢) عن حصين، عن الشعبي، عن الحارث، عن علي _ رضي الله عنه _ قال: إذا تنابع على المكاتب نجمان، علم يؤد نجومه رد في الرق، وقال في موضع آخر فدخل في السنة الثانية، أو قال في الثالثة؛

(رحمه الله)(١) _ أن المولى ما رضي روال(٢) ملكه عن العبد إلا بهذه النحوم المعينة.

وإذا عجز المكاتب عاد إلى أحكام الرق، وما في يده من الاكتساب لمولاه، لأنه كسب العبد.

[273] (وإذا) (٢) مات المكاتب وله مال، لم تنفسخ الكتابة وقضى بدل (٤) (٥) الكتابة من اكتسابه (٦) وحكم (٧) معتقه في آخر جزء من أجزاء حياته، واختلفت (٨) الصحابة _ (رضوان الله عليهم أجمعين) (٩) _ في هذه المسألة (١٠)، وأخذ بهذا

⁽١) سقطت من (ت) ويماثلها في (ش) (رحمه الله).

⁽٢) مي (ت، ش) (بزوال).

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فإن)، وفي (ش) (وإن).

⁽٤) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش، وسقطت من (ت).

⁽٥) ن (ل ۱۰۸ أ) ش.

⁽٦) في (ش) (إكسابه).

⁽٧) في (ش) زيادة (الحاكم).

⁽۸) في (ش) (اختلاف) وهو تصحيف.

⁽٩) في (ش) (رضي الله عنهم) وسقطت من (ت).

⁽١٠) أخرج البيهقي آثاراً عن صحابة رسول الله - صلى الله عليه وسلم - في هذه المسألة وكانت آراژهم مشاينة: عن ابن أبي نجيح، عن مجاهد، عن جابر بن عبد الله في المكاتبين قال: شروطهم بينهم، وقال زيد بن ثابت: هو معلوك ما بقي عليه درهم، وقال علي بن أبي طالب - رضي الله عنه - يعتق بقدر ما أدى، وأخرج أيضاً عن الشعبي قال: كان زيد بن ثابت - رضي الله عنه - يقول: المكاتب عبد ما بقي عليه درهم لا يرث ولا يورث، وكان علي - رضي الله عنه - يقول: إذا مات المكاتب وترك مالاً قسم ما ترك على ما أدى وعلى ما يقي، هما أصاب ما أدى فلمواليه، وكان عبد الله - رضي الله عنه - ما أدى فللورثة وما أصاب ما بقي فلمواليه، وكان عبد الله - رضي الله عنه - يقول: يقول: يؤدي إلى مواليه ما يقي عليه من مكاتبته ولورثته ما بقي، وأخرج أيضاً عن نافع عن ابن عمر قال: إذا مات المكاتب وقد أدى طائفة من كتابته وترك مالاً هو أفضل من مكاتبة قال: ماله وما ترك من شيء فهو لسيده ليس لورثته من ماله شيء المكاتب وترك مالاً فهو لمواليه وليس لورثته شيء الحماب - رصي الله عنه معبد مات المكاتب وترك مالاً فهو لمواليه وليس لورثته شيء المكاتب وترك مالاً فهو لمواليه وليس لورثته شيء المكاتب وترك وترك واله عن معبد الحبيني، أن معارية - رضي الله عنه - كان يقول: إذا مات المكاتب وترك والد واه = المه المهني، أن معارية - رضي الله عنه - كان يقول: إذا مات المكاتب وترك ورك واله = المه المهني، أن معارية - رضي الله عنه - كان يقول: إذا مات المكاتب وترك ورك واه =

القول علماؤنا _ (رحمهم الله)(١) _ تقديراً لهذا العقد المندوب إليه شرعاً.

ولو لم (٢) يترك وفاءً وترك ولذاً مولوداً (٢) في كتابته يسعى (١) في كتابة أيه على نجومه، لأنه من (٥) كسب أبيه (والمكاتب قد النزم أداه بدل الكتابة من كسبه) (٢)، (وإدا) (٧) أدى حكمنا بعنق أبيه قبل موته وعتق الولد، لأنه تبين أبه مات عن وفاء (٨) لأنه أمكن تحقيق مقصود العقد بهذا الطريق.

وإن ترك ولداً مشترى، قيل له إما أن تؤدي بدل^(١) الكتابة حالاً (١٠٢ وإلا رددت في الرق، لأنه لم يولد على الكتابة فكذلك يخبر

قيمة نفسه (۱۱) وإذا كاتب المسلم عبده على خمر أو خنزير أو على قيمة نفسه (۱۱) فالكتابة فاسدة، لأنه شرط (۱۱) فاسد (۱۳) داخل في صلب العقد فإذا (۱۱) أدى

پعطي مراليه مالهم، وما بقي كان لورثته، وكان عمر _ رضي الله عنه بقول؛ هو عبد ما بقي عليه درهم. السنن الكبرى للبيهغي ج١٠ ص ١٣٦١، ٢٣١، وأخرج عبد الرزاق في مصنفه (ج٨ ص ٣٩١، ٣٩١ الحديث رقم ١٥٦٥) عن عامر الشعبي قال: كان ابن مسعود، يقول في المكاتب إذا مات وترك مالاً: أدى عنه بقية مكاتبته، وما فضل رد على ولده، إن كان له ولد أحرار، قال عامو: وكان شريح يقضى بذلك أيضاً».

⁽١) سقطت من (ت، ش).

⁽٢) سقطت من صلب (ت) ملحقة بالهامش.

⁽٣) في (ش) (مولداً).

⁽٤) في (ت، ش) (سعي).

⁽٥) سقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.

⁽¹⁾ ما بين القوسين زيادة من (ش) يحتاجها السياق.

⁽٧) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإذا).

⁽۸) في (ش) (وعائه).

⁽٩) زیادهٔ من (ش)،

⁽١٠) في (ت) وصلب (ص) (حالة) وصححت فرق السطر في (ص) مما أثبتناه.

⁽١١) جاء في المستصفى (ل ١٧٢ ب) قوله: الرفيها إذا كانت على قيمة نفسه ينبغي أن يؤدي قدر ما لا يختلف المقومون، ليكون مؤدياً الفيمة بيفين؟

⁽۱۲)ن (ل ۹۱ ب) ت.

⁽۱۳) د (ل ۹۳ آ) ص،

⁽١٤) في (ش) وصلب (ص) (فإذا)، ثم صححت فوق السطر في (ص) بما أثبتناه.

الحمر عتق، لأنه وجد شرط العتق ولزمه أن يسعى في قيمته، لأنه بدل كتابة فاسده ولا ينقص من المسمى، لأن المولى ما رضي معتقه بأقل منه ويزاد عليه، لأن العبد يرضى (١) بالزيادة، لأنه لو انفسخ يبطل (٢) حقه أصلاً فيقى (١) إلى آخر عمره ولا يعتق.

قران كاتبه على حيوان غير موصوف، فالكتابة جائزة لأن (٤) الكتابة مبادلة مال بمال من وجه من حيث أن العبد (٥) مال في حق المولى، ومبادلة مال بما ليس بمال من حيث أن (٥) العبد ليس بمال في حق نفسه (فتردد بين الجواز والفساد)(٢) فيحتمل(٧) على الجواز تصحيحاً لتصرفه(٨).

وإذا كاتب عديه (١) كتابة واحدة بألف درهم إن أديا (١٠) عتقا وإن عجزا ردا (١١) جاز، كما لو كان المكاتب واحداً. وإن كاتبهما على أن كل واحد منهما ضامن عن الآخر الكتابة، والقياس أن لا يجوز، لأن الضمان عن بدل الكتابة لا يجوز، وضمان المكاتب عن دين واجب لا يجوز، لكنا (١٠) جوزنا على أن يكون مكاتبة كل واحد منهما بكل بدل الكتابة عنهما فأيهما أدى عقالاً ويرجع (١٤) على شريكه بنصف ما أدى (١٥).

⁽١) ني (ت، ش) (رضي).

⁽٢) في (ت) (بطل).

⁽٣) في (ت، ش) (نيسمي) وهو تصحيف.

⁽١) ن (ل ١٠٨ ب) ش.

⁽a) سقطت من صلب (ص) ملحقة قوق السطر.

⁽٦) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) لإكمال المعنى.

⁽٢) كدا في (ت) رفي (ص) (فيرد حمل) وهو تصحيف وفي (ش) (فيجب حمله).

⁽٨) في (ت) (لكلام العاقل).

⁽٩) في (ش) (عبدين).

⁽١٠)كذًا في (ش) وفي (ص، ت) (أديا).

⁽١١) في (ش) زيادة في (الرق).

⁽۱۲) في (ش) (ولكن).

⁽١٣) في (ش) (عتق) وهو خطأ، لأن العتق للإثنين معاً.

⁽١٤) في (ت، ش) (رجع),

⁽١٥) في (ت) زبادة (لأنه دين على العبد من وجه)

وإذا^(۱) أعتق المولى مكاتبه عتق بعتقه وسقط عنه مال^(۱) الكتابة، لأنه يجب^(۱) ليسلم رقبته له وقد سلم⁽¹⁾, ⁽⁰⁾. وإذا⁽¹⁾ مات مولى المكاتب لم تمسخ الكتابة وقيل له أد المال إلى ورثة المولى على نجومه، لتلا يؤدي إلى إبطال^(۱) حق المكاتب^(۱) فإن أعتقه أحد الورثة لم ينفذ عتقه، لأن المكاتب لا يورث، لأنه سبب ملك، ولا يملك بسبب من أسباب الملك كالبيع والاستيلاء⁽¹⁾.

وإن(١٠) أعتقوه جميعاً عنق وسقط عنه مال الكتابة لقيامهم مقام المالك.

الحكا وإذا كاتب المولى أم ولده يجوز، وإن مات المولى (١١) سقط عنها بدل الكتابة، لأنها عتقت بسب أمومية الولد. فإذا (١٢) ولدت مكاتبته منه فهي بالخيار إن شاءت أدت فعتقت (١٣) وإن شاءت عجزت نفسها حتى تعتق عند موته (١٤) بأمومية (١٥) الولد.

وإذا كاتب مدبرته جاز، (وإن)(١٦٠ مات المولى ولا مال له سواها(١٠٠)

⁽۱) نی (ش) (إن).

⁽٢) في (ش) (بدل).

⁽٣) أي المال.

⁽٤) في (ش) (سلمت). أي الرقبة.

⁽۵) دُ (ل ۹۲ آ) ت.

⁽١) في (ش) (لو).

⁽۷) نَّ (لَّ ۲۳ بِيَّ) مِن.

 ⁽A) في (ص) تكوار بمقدار سطرين وثلث وهو منهو من الناسخ وقد شطب طيه.

⁽٩) ني (ټ) (الاستبلاد) وهو تصحيف.

⁽۱۰) ن (ل ۱۰۹) ش،

⁽١١) ئي (ت) زيادة (عُتقت و) وبي (ش) (عتق و) وهو نصحيف.

⁽١٣) في (ت) (رادا) وفي (ش) (فَانَ).

⁽۱۳)فی (ت) (وعتقت).

⁽١٤) في (ش) زيادة (بسبب)،

⁽١٥) في (ش) (أمية).

⁽١٦) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن).

⁽١٧) زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

فهي بالخيار بين أن تسعى في ثلثي قيمتها أو في جميع مال الكتابة، لأن المالة بالتدبير عتق ثلثها بلا سعاية، والكتابة وقعت بعد التدبير فتناولت ما لم يتناوله التدبير.

وإن دبر مكاتبه صح التدبير وله الخيار إن شاء مضى كتابته والله على كتابته وان شاء عجّز نفسه فكان مدبراً، فإن أمات المولى ولا مال له فهو بالخيار إن شاء عجّز نفسه فكان مدبراً، فإن ألثي قيمته عند أبي حنيفة (١) _ (رحمه ان شاه سعى في ثلثي بدل (١) الكتابة أو ثلثي قيمته عند أبي حنيفة (١) _ (رحمه انه) (١) _ لأن الثلث مستحق بالتدبير (١) المتأخر فيسقط به ثلث بدل الكتابة. وإن المكاتب عبده (١) على مال لم يجز، لأنه لا يملك الإعتاق (١٠) لأنه فوق الكتابة. وإن وهب على عوض لم يصح، لأنه تبرع ابتداء ألاد).

٤٧٣ وإن كاتب المكاتب (١٢) عبده جاز، لأنه مكاتب فيملك الكتابة، فإن أدى الثاني قبل أن يعتق الأول فولاؤه للمولى لأن المكاتب ليس أهلاً (١٤) لأن المكاتب ليس أهلاً (١٤) لأن (١٤) يكون معتقاً فيقع العتق عن المولى «والولاء لمن أعتق» (١٥)

⁽١) ني (ش) (لأنها).

⁽٢) في صلب (ص) (أمضى) ثم شطب على الألف.

⁽٣) في (ت) (الكتابة).

⁽٤) في (ش) (وإن).

⁽٥) في (ت، ش) (مال).

⁽٦) انظر: بدائع الصنائع ج٤ ص ١٢٣.

⁽٧) سقطت من (ت).

⁽۸) د (ل ۹۲ ب) ت.

⁽٩) اذ (ل ٩٤ أ) ص.

 ⁽١٠) في (ش) زيادة (و) وهي رائدة لا داعي لها، لأن ما معدها علة لما قبلها، ولو أثبتنا الواو لكان ما بعدها علة جديدة.

⁽۱۱)ن (ل ۱۰۹ ب) ش.

⁽١٢) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لرفع الالتباس.

⁽١٣) في (ش) (بأهل).

⁽١٤)كذا في (ت؛ ش) وفي (ص) (أن).

⁽١٥) حديث بريرة الذي أخرجه أصحاب الكتب السنة ومالك. من حديث عائشة - أم المؤمنين - رضي الله عنهما -: عقد =

أخرجه البخاري في عدة روايات:

وجاء في روايات: ١٠٠٠ فإنما الولاء لمن أعتق.

وفي رواية: ١٠٠٠ فإن الولاء لمن أعطى الورق...٤.

وفي دواية: ١٠٠٠ اشتريها فإن الولاء لمن أعنق. . . ٤.

وفي رواية أخرى عن ابن عمر عن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: اإنما الولاء لمنَ أعتق. محيح البخاري مع الفتح ج٥ ص ١٦٧ الحديث ٢٥٣٦، ص ١٨٧، ١٨٨ الحديث ٢٥٦١، ٢٥٦٢، ج١١ ص ٣٩ رقم الحديث ٢٥٥١، ٢٥٥٢. وأخرجه مسلم أيضاً في عدة روايات (ج٢ ص ١١٤١ إلى ص ١١٤٥ الحديث 3.01 (0, T. A, YI, 31, 01)

جاء في عدة روايات: ١٠٠٠ فإنما الولاء لمن أعنق. ١٥٠٠

وجاء في روايتين: ق. . . إنما الولاء لمن أعنق. .

وجاء في ووايشين: ١٠٠٠ فإن الولاء لمن أعتق. ١٠٠٠ وأخرجه مالك في عدة روايات: جاء في ثلاث روايات: ١٠٠١ فإنما الولاء لمن أعتى. وجاء في رواية: الولاء لمن أعتق. موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ٥٥٥. ٥٥٦ الحديث ١٤٧٣ ـ ١٤٧٥. وأخرجه أبو داود في روايتين (ج٤ ص ٢١، ٢٢ الحديث رقم ٣٩٢٩، ٣٩٣٠):

جاء في الرواية الأولى: ﴿ . . . فإنما الولاء لمن أعتق. . .».

وجاء في الرواية الثانية: ﴿ . . . إنما الولاء لمن أعتق». وأخرجه الترمذي (ج٤ ص ٤٣٧ الحديث ٢١٢٥) بلفظ: ﴿. . . فقال النبي _ صلى الله عليه وسلم _: الولاه لمن أعطى الثمن أو لمن ولي المعمة». قال الترمذي: . . . وهذا حديث حسن صحيح، والعمل على هذا عد أهل العلم. وأخرجه السائي (ج٧ ص ٢٠٥، ٢٠٦) بلفظ: ١٠.١ فإن الولاء لمن أعتق. . . وإنما الولاء لمن أعتق. . . ٩ . وأخرجه ابن ماجة (ج١ ص ١٧١ الحديث ٢٠٧٦) بلفظ: ١. . . وقال: الولاء لمن أعنق.

(١) في (ش) زيادة (والله أعلم)

West State

كتاب الولاء

di sice

كتاب الولاء^(١)

اذا أعتق الرجل مملوكه فولاؤه له (لقول النبي)(" عليه السلام ..: «الولاء لمن أعتق» (") وكذلك المرأة تعتق. اوإن، " شرط أنه سائبة " فالشرط باطل، لأنه خلاف النص، وإذا أدى المكاتب عتق وولاءه للمولى، لأن المولى أعتقه، وإن عتق بعد موت المولى فكذلك، وإن أمات المولى عتق مدبروه وأمهات أولاده وولاءهم له، لأنه أعتقهم بالتدبير أو الاستيلاد.

ق عليه (٧) ومن ملك ذا رحم محرم منه عتق عليه (٧)، وولاؤه له لأن شواء القريب إعتاق.

(وإذا)^(٨) تزوج عبد الرجل أمة لآخر فأعتق مولى الأمة الأمة وهي حامل من العبد عتقت وعتق حملها تبعاً للأم^(٩) وولاء الحمل لمولى الأم لا ينقل عنه أبداً، لأنه معتقه^(١٠)

(١) سبق توضيح معناها بهامش القرة ٢٦٧.

(٢) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (لقوله).

(٣) مسق تخريجه بهامش الفقرة السابقة،

(٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن).

(٥) سبب الشيء: تركه. السائية: المهملة، وهو العند بعنقه مولاه على أن لا ولاه له
عليه. فكان الرجل إذا أعتق عبداً وقال: هو سائية، فقد عنق، ولا يكون ولاؤه
لمعتقه...، انظر لسان العرب ج٣ ص ٢١٦٦، تاح العروس ج١ ص ٣٠٥.

(٦) في (ش) (إذاً).

(٧) لقوله _ عليه السلام _: امن ملك ذا رحم محرم فهو حرا سبق تخريحه بهامش الفقرة 31.8.

(A) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة، أله استشاف حكم جديد

(٩) في (ت، ش) (لها).

(۱۰)نی (ش) (معتقها)،

حقيقة «والولاء لمن أعنق»(١).

[٢٧٦] فإن ولدت (٢) بعد عتقها لأكثر (٣) من ستة أشهر ولداً فولاؤه لمولى الأم، لأن تعذر إثباته من الأب (٤) فإن أعتق العبد (٥) حر ولاء ابنه وانتقل عن مولى (٦) الأم إلى مولى الأب لأن الولاء لحمة كلحمة النسب (٢)، والنسب إلى الأباء (وإنما يكون إلى الأمهات) (٨) (عند الضرورة) (٩) وقد زالت.

⁽١) ستى تخريجه بالفقرة السابقة.

^{(1) ((}しゅい) (1)

⁽٣) ن (ل ۱۱۰ ا) ش.

⁽٤) في (ت) (الأم) وهو تصحيف.

⁽۵) في (ش) (الأب).

⁽٦) ز (ل ٩٤ س) صور.

 ⁽A) ما بين القوسين يماثله في (ش) (وإنما تكون للأمهات). وفي (ت) (فإنما يكون الأمهات).

⁽٩) ما بين القوسين يماثله في (ت) (للضرورة).

⁽١٠) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (فولاؤها) وهو خطأ. انظر: مخطوطة المستصفى (ل ١٧٤ أ)، بدائع الصنائع ح٤ ص ١٦٢.

⁽١١) انظر: بدائع الصنائع ج٤ ص ١٦٢. وهو أيضاً عند محمد ـ رحمه الله ...

⁽۱۲) سقطت من (ت).

⁽١٣)كذا في (ت، ش) وفي (ص) (وجدت) وهو تصحيف.

⁽١٤) الواو زيادة من (ت، ش) للاستثناف.

⁽١٥) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).

لذلك الرجل الذي اشترى عبداً فأعتقه: $(^{(1)}$ هو أحوك ومولاك إن $^{(1)}$ شكوك فهو حبر له وشر لك وأن مات ولم يترك وارثاً كنت أنت عصبته $(^{(2)}$ فإن $^{(3)}$ كان للمعتق $(^{(4)}$ عصبة من النسب فهو أولى من المعتق، لأن النبي - (صلى الله عليه وسلم) $(^{(1)}$ - جعله عصبة إذا لم يترك $(^{(1)}$ العتيق وارثاً.

للحديث (٨) المولى ثم مات المعتق فميراثه لبني المولى دون بناته للحديث (٨) المرفوع: «ليس للنساء من الولاء إلا ما أعتقن، أو أعتق من أعتقن، أو كاتبن، أو كاتبن من كاتبن (١) وإذا ترك المولى ابنا وأولاد ابن آخر فمراث المعتق (١٠)

(١) في (ش) زيادة (و).

⁽٢) في (ش) (فإن).

⁽٣) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٢٧٠.

⁽٤) في (ش) (وإن).

⁽٥) كذا في (ت) وفي (ش) (للعتيق) وفي (ص) (للعتق). وهو تصحيف.

⁽¹⁾ سبق ترجمته.

⁽٧) مقطت من صلب (ت) ملحقة بالهامش.

⁽٨) في (ش) (لحديث).

⁽١٠) في (ش) (العتيق).

(۱) أخرجه عبد الرزاق والبيهةي عن عدد من صحابة رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ ولم أجده مرفوعاً: رواية عبد الرزاق (ح٩ ص ٣٠ الحديث ١٦٢٣٨): اعن الثوري، عن منصور، عن إبراهيم أن علياً وعمر وزيد بن ثابت، كانوا يجعلون الولاء للكبر، وأخرحه البيهقي في عدة روايات (ج١٠ ص ٣٠٣):

الرواية الأولى: عن منصور، عن إبراهيم قال عمر: وعبد الله، وزيد - رضي الله عنهم - الولاء للكيره.

الرواية الثانية: عن يحيى بن سعيد بن المسيب أن عمر وعثمان ـ رضي الله عنهما - قالا: «الولاء للكبر».

الرواية الثالثة: عن المغيرة، عن إبراهيم أن علياً وعبد الله وزيداً رضي الله عنهم -قالوا: «الولاء للكبر».

(٢) في (ش) زيادة (وتفسيره: إذا مات (ن (ل ١١٠ ب) ص المعتق وترك ابن مولاه وابن ابن مولاه فيكون ميراثه لابن مولاه دون ابن ابن مولاه).

فصل

لا الله على يد غيره ووالاه) (٢) فالولاء صحيح وعقله (٢) على مولاه، لأنه أو أسلم على يد غيره ووالاه) (٢) فالولاء صحيح وعقله (٢) على مولاه، لأنه النزم ذلك، فإن مات ولا وارث له فميراثه للمولى وهو آخر ذوي (٤) الأرحام لقوله _ تعالى _: ﴿وَأُولُوا ٱلْأَرْمَارِ بَعْشُهُمْ أَوْلُكَ بِبَعْضِ فِي صَحِنَكِ اللهِ ﴿ وَاللهُ اللهِ ﴿ وَاللهُ اللهِ ﴿ وَاللهُ لَا الله ﴿ وَاللهُ لَا الله ﴿ وَاللهُ لَا الله ﴿ وَاللهُ وَاللهُ وَاللهُ وَاللهُ ﴿ وَاللهُ وَاللّهُ وَلّهُ وَاللّهُ وَاللّهُ وَل

⁽۱) ز (ل ۹۳ ب) ت.

⁽٢) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽٣) عقل الفتيل. وداه، والعقل: الدية، وأصله أن القاتل كان إذا قتل قتيلاً جمع الدية من الإبل فعقلها بفناه أولياه المقتول: أي شدها في عقلها ليسلمها إليهم قسميت الدية عقلاً بالمصدر. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٣ ص ٢٧٨. تاج العروس ج٨ ص ٢٦.

⁽٤) في (ش) (ذو) وهو خطأ، لأنها مضاف إليه.

⁽٥) ن (ل ه٩١) ص.

 ⁽٦) قرله _ تعالى _: ﴿فِي كِنْكِ أَنُّو ﴾ لم يثبت في (ص، ث).

⁽٧) من الآية السادمة، سورة الأحزاب.

⁽٨) ما بين القوسين يماثله في (ش) (وقوله ـ تعالى ـ) وفي (ت) (وقال ـ تعالى ـ).

 ⁽٩) حاءت هكذا وهي قراءة صحيحة. جاء في كتاب النشر في القراءات العشر ج٢ ص
 ٢٤٩: واختلفوا في اعاقدت؛ فقرأ الكوفيون بغير ألف وقرأ الباقون بالألف.

⁽١٠) العقد نقيض الحل، والعقد: العهد، والجمع عقود، المعاقدة: المعاهدة والميثاق. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٣ ص ٢٧٠، تاج العروس ج٤ ص ٢٠٣١.

⁽١١) من الآية ٣٣، سورة النساء.

[• 43] وللمولى أن ينتقل عنه بولاية إلى غيره ما لم يعقل عنه (١) لانه وحده (٢) ولم بلتزم (٩) ، فإذا (١) عقل عنه لم يكن له أن يتحول بولاية إلى غيره، لانه تأكد، فلو انتقل بطل حقه، ولبس لمولى العتاقة أن يوالي أحداً (١) ، لأن مبب الولاه العنق وقد تأكد بحيث لا يبطل، (واقة أعلم) (١) بالصواب (٧).

(١) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽٢) في (ش) (رمد له).

⁽٣) في (ټه ش) (يلزم).

⁽¹⁾ في (ش) (وإدا).

⁽a) في (ت) أحد) وهو خطأ، لكوته مفعولاً به منصوباً.

⁽١) سَلَطْت مِن (ت).

⁽٧) سقطت من (ت، ش).



كتاب الأيمان

الأيمان (۱) على ثلاثة أضرب: يمين الغموس (۲) وهي الحلف على أمر ماض يتعمد الكذب فيه، وهذه اليمن بأثم فيها صاحبها (۱) ولا كفارة فيها إلا التوبة و (۱) الاستغفار (۲) قال ـ عليه السلام ـ: [قاليمين الفاجرة تدع الديار بلاقع (۲) ، (۸)

(١) في (ش) (اليمين).

(٢) غمسه في الماء: مقله فيه، وسميت عموساً لأنها تغمس صاحبها في الاثم، ثم في النار، وفعول للمبالعة. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٣ ص ٣٨٦. تاج العروس ج٤ ص ٣٠٣.

- (٣) قال الحافظ ابن حجر: *قيل سميت بذلك لأنها تغمس صاحبها في الاثم ثم في النار وقد عدها رسول الله عليه الله عليه وسلم من الكبائر مع الشرك بالله . عن عبد الله بن عمر عن النبي صلى الله عليه وسلم قال : *الكبائر : الإشراك ، وعقوق الوالدين ، وقتل الفس ، واليمين الغموس المحيح البخاري مع الفتح ج ١١ ص ٥٥٥ الحديث ٦٦٧٥.
 - (٤) زيادة من (ش) بحناجها السياق، وفي (ص) فراغ بمقدار كلمة صغيرة.
 - (٥) زيادة من (ش) زيادة بحتاجها.
 - (٦) في (ت) زيادة (و) لا داعي لها، فهي تخل بالسياق.
- (٧) البلقع: الأرض القفر التي لا شيء بها، وجمعها بلاقع، وفي الحديث: يربد أن الحالف باليمين الفاجرة بفتقر ويذهب ما في بيته من الرزق، انظر: النهاية في غربب الحديث والأثر ج١ ص ١٥٣، تاج العروس ج٥ ص ٢٨٢.
- (A) روي بهذا اللفظ جزء من حديث أخرجه البيهقي: قال: فثنا المغري عن أبي حنيفة، عن يحيى بن أبي كثير عن مجاهد وعكرمة، عن أبي هريرة رضي الله عنه -: قال البيهقي: كذا رواه عبد الله بن يزيد المقري عن أبي حنيفة، وخالفه إبراهيم بن طهمان وعلي بن ظبيان والقاسم بن الحكم فرووه عن أبي حنيفة عن ناصح بن عبد الله عن يحيى بن أبي كثير، عن أبي سلمة عن أبي هريرة رضي الله عنه عن النبي صلى الله عليه وسلم -، وقيل، عن يحيى عن أبي سلمة عن "

وقال^(۱) عليه السلام -]^(۱): «خمس من الكبائر لا كفارة فيهنّ الإشراك بالش^(۱)، وعقوق الوالدين، والفرار من الزحف واليمين الفاجرة، وقتل نفس بغير حق»⁽¹⁾

لله والثانية: اليمين المنعقدة وهي (٥) ما يحلف على أمر في المستقبل أن يفعله أو لا يفعله (١) ، (وإذا) (٧) حنث في ذلك لزمته الكفارة، لقوله ـ تعالى ـ ﴿ وَلَكِن يُؤَاخِذُكُم بِمَا عَقَدْتُمُ ٱلْأَيْمَانُ فَكَفَّارِيُهُ ﴾ (٨) ، (٩) الآية (١٠) .

الثالثة: يمين اللغو وهو (١١) أن يحلف على أمر ماض وهو يظن أنه

- (۱) ن (ل ۱۱۱ أ) ش.
- (٢) ما بين المعكوفين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة.
 - (٣) في (ش) زيادة (تعالى).
- (٤) أفرب الأحاديث إلى هذا النص ما رواه أحمد (ج٢ ص ٣٦١) عن أبي هريرة قال: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم . . . وخمس ليس لهن كفارة الشرك بالله عز وجل ، وقتل النمس بغير حق ، أو نهب مؤمن ، أو الفرار يوم الزحف ، أو يمين صابرة يقتطع بها مالاً بغير حق ، وذكرنا آنفا الحديث الصحيح الذي أخرجه البخاري والذي رواه عبد الله بن عمرو: قالكبائر: الإشرك بالله ، وعقوق الوالدين . . النم اله
 - (a) كذا في (ش) وهي أولى للتجانس وفي (ص، ت) (هو).
 - (١) ن (ل ١٩٤) ت.
 - (٧) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإذا).
 - (A) قوله = تعالى =: ﴿ فَكُلَّنْرُنْهُ ﴾ لم يثبت في (ش).
 - (٩) من الآية ٨٩، سورة المائدة.
 - (۱۰) سقطت من (ت، ش).
 - (١١) في (ش) (هي).

أبيه والحديث مشهور بالإرسال. وأخرج البيهقي أيضاً "أنبأنا معمر عن يحيى بن أبي كثير يرويه قال: ثلاث من كن فيه رأي وبالهن قبل موته فذكرهن وفي آحرهن والميمين الفاجرة تدع الديار بلاقع الفرج البيهقي أيضاً قال "أخبرنا: أبو طاهر الفقيه من أصل كتابه من أنبأنا أبو عشمان عمرو بن عبد الله البصري، ثنا محمد بن عبد الوهاب، أنبأنا يعلى بن عبيد، ثنا سفيان عن أبي العلاء عن مكحول قال: قال رسول الله مصلى الله عليه وسلم من "إن أعجل الخير ثواباً صلة الرحم وإن أعجل الشر عقوبة البغي، واليمين الصبر الفاجرة تدع الديار بلاقع الله الكبرى للبيهقي ج ١٠ ص ٣٥، ٣٦.

كما قال والأمر بخلافه، فهذه اليمين نرجو أن لا يؤاخذ الله _ تعالى ('' _ بها صاحبها، (قال الله)('') _ تعالى _: ﴿لَا يُؤَاحِدُكُمُ اللّهُ بِاللَّمْوِ فِي آَيَمَنِكُمْ ﴾ ('') و('') عن عائشة ('') _ رضي الله عنها _: «أن يمين اللغو: «لا والله وبلى والله * ('') عن عائشة (المكره والناسي فيه ('') سواء (^)

ومن فعل المحلوف^(٩) عليه (مكرهاً أو ناسياً)^(١٠) سواء، لأنه لا يصح الرجوع عنه، والرضى بحكمه ليس بشرط، بدليل انعقاد يمين الهازل.

(١) سقطت من (ت، ش).

- (٧) سقطت من (ت، ش).
 - (٨) سقطت من (ت).
 - (٩) ن (ل ٩٥ ب) ص.
- (١٠) ما بين القوسين في (ت) تقديم وتأخير.

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ش) (لقوله) وفي (ت) (قال).

⁽٣) من الآية ٢٢٥، سورة البقرة.

⁽٤) الواو زيادة من (ت) وفي (ش) (وروي).

⁽٥) سبق ترجمتها .. رضى الله عنها .. بهامش الفقرة ٦.

⁽٦) أخرحه البخاري ومالك وأبو داود. لفظ البخاري: قال: حدثنا علي بن سلمة، حدثنا مالك بن سعير، حدثنا هشام عن أبيه، عن عائشة رضي الله عنها - "أنرلت هذه الآية: ﴿لاَ يُوَاعِدُكُمْ اللهُ بِاللّهَوِيّ أَيْسَالِكُمْ فِي قول الرجل. لا والله وبلى والله. صحيح البخاري مع الفتح ح٨ ص ٢٧٥ الحديث ١٦٦٤. وأخرجه مالك عن عائشة أم المؤمنين، أنها كانت تقول: "لغو اليمين قول الإنسان: والله ولا والله. موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليئي ص ٣١٨ الحديث ١٠٢٥. وقال الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ج٣ ص ٢٩٣): "ورواه مالك في الموطأ عن الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ج٣ ص ٢٩٣): "ورواه مالك في الموطأ عن هشام بن عروبة به موقوفاً». وأخرجه أبو داود (ح٣ ص ٢٢٣، ٢٢٤ الحديث ملى الله عن عطاء في اللغو في اليمين، قال: قالت عائشة: إن رسول الله صلى الله عليه وسلم ـ قال: هو كلام الرجل في بيته كلا والله، وبلى والله. قال أبو داود: روى هذا الحديث داود بن أبي الفرات، عن إبراهيم الصائخ موقوفاً، على عائشة، وكذلك رواه الزهري وعبد الملك بن أبي سليمان ومالك بن مغول وكلهم عن عطاء عن عائشة موقوفاً.

ق ق اليمين بالله (۱) أو باسم من (أسماء الله) (۲) _ تعالى _ (۲) كالرحمن والرحيم، أو بصفة من صفات الله (۱) يحلف بها عرفاً، كعزة الله وجلاله وكبريائه يمين (۱) لأنه مما يحلف به (۱) عادة، وقال _ عليه السلام ...

«فمن (٧) كان منكم حالفاً فليحلف (٨) بالله أو ليذر» (٩) إلا قوله «وعلم

(٩) من حديث أخرجه البخاري ومسلم وأبو داود والترمذي ومالك: عن عبد الله بن
 عمر ـ رضى الله عنهما ـ: فقد أخرجه البخاري في روايتين:

الرواية الأولى بلفظ: «أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ أدرك عمر بن الخطاب _ _ يسير في ركب، يحلف بأبيه _ فقال: ألا إن الله ينهاكم أن تحلفوا بآبائكم، من كان حالفاً فليحلف بالله، أو ليصمت.

الرواية الثانية : بلفظ «أن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: «من كان حالفاً فليحلف بالله أو ليصمت» . صحيح البخاري مع الفتح ح٥ ص ٢٨٧ الحديث ٢٦٧٩ ، ج١٦ ص ٥٣٠ الحديث وقم ص ٥٣٠ الحديث وأخرجه مسلم في روايتين (ج٣ ص ١٢٦٧ الحديث وقم ١٦٤٦ (٣، ٤):

الرواية الأولى: بلفظ اعن رسول الله مسلى الله عليه وسلم مأنه أدرك عسر بن الخطاب في ركب وعمر يحلف بأبيه، فناداهم رسول الله مصلى الله عليه وسلم مالا إن الله عز وجل ماينهاكم أن تنعلفوا بآبالكم، فمن كان حالفاً فلينعلف بالله أو ليسمته.

⁽١) في (ش) زيادة (تعالى)،

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ش) (أسماله).

⁽٣) سقطت من (ت، ش).

⁽٤) في (ت، ش) ريادة (تعالى التي).

⁽٥) في (ش) (نكون يميناً).

⁽٦) في (ش) زيادة (عرفاً و).

⁽٧) في (ت، ش) (من) وكالاهما ورد في ألفاظ الحديث.

⁽A) ن (ل ۱۱۱ س) ش.

الله الله الله الله الله الله العلم بذكر ويراد به المعلوم ويقال هذا علم أبي حنيفة (أي معلومه)(٢).

كه فإن (٣) قال: (ورحمة الله) (٤) أو (٥) غضب الله وسخطه (لم يكن حالفاً) (٦) ، لأنه قد تذكر الرحمة ويراد بها الجنة قال الله (١٠) ـ تعالى ـ: ﴿ فَغِي رَحْمَةِ ٱللَّهِ هُمْ فِهَا خَلِدُونَ ﴾ (٨) ، (١٠) ، ويذكر الغضب ويراد به العقوبة.

ومن حلف بغير الله لا يكون (١١) حالفاً، كالنبي، والقرآن، والكعبة، لقوله _ عليه السلام _: (١٣) فمن كان منكم حالفاً فليحلف بالله أو ليذر، (١٣).

⁽١) في (ش) زيادة (فإنه).

⁽٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽٣) في (ش) (وإن).

⁽٤) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽ه) في (ت، ش) (ر).

⁽٦) ما بين القوسين يماثله في (ش) (لا يكون يميناً).

⁽٧) كلمة لفظ الجلالة (الله) لم تثبت في (ت).

 ⁽٨) قوله _ تعالى _ ﴿ هُمَّ نِيًّا خَلِدُونَ ﴾ لم يثبت في (ص، ت).

⁽٩) من الآية ١٠٧، سورة آل عمران،

⁽١٠) في (ش) زيادة (أي في جنة الله).

⁽۱۱)ن (ل ۹۶ ب) ت.

⁽١٢) في (ت) زيادة (لا تحلفوا بآبائكم ولا بالطواغبت).

⁽١٣) سبق تخريحه بهامش الفقرة السابقة.

⁽١) الواو زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٢) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بين السطرين.

⁽٣) زيادة من (ش).

⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ت) (و دالباء؛ و «التاء» كقوله «بالله» و «تالله»).

⁽٥) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش،

⁽٦) قوله _ تعالى _ ﴿ مَايَنتِ أَلْقَو ﴾ لم يثبت في (ت).

⁽٧) من الآية ٩١، سورة يوسف.

⁽٨) في (ش) (الحروف).

⁽⁹⁾ انطر: المسوط ح ۸ ص ۱۳۲، ۱۳۴.

⁽۱۰) زیادة من (ش).

⁽١١) ما بين القوسير يماثله في (ش) (لا يكون حالفاً).

⁽١٢) في هامش (ش) زيادة (كالصوم والصلاة).

⁽١٣) الواو زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽١٤) في (ص) كتب (ل) التعريف ثم يبدو أنه شطب عليها.

⁽١٥) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فالله) وهو تصحيف.

⁽۱۱) ن (ل ۱۱۲) ش.

تعالى - خبراً عن المنافقين ('') . ﴿ قَالُواْ نَشْهَدُ إِنَّكَ لُرَسُولُ اللهِ ﴾ . . . إلى قوله _ تعالى ('') _: ﴿ الْمَحْدُواْ اللّهِ مُعَلَّمُ اللّهُ مَا يَعْهَدُ الله الله الله و ('') قوله : وعهد الله ، لقوله _ تعالى _: ﴿ وَلَا نَشْغَرُواْ بِمَهْدِ اللّهِ لَمَنْ قَلِيلًا ﴾ ('') ، ('') وكذلك ميثاقه ، الأنه بمعنى العهد ، وكذلك لو قال العلمي نذر الله علي ('') لقوله _ (صلى الله علي وسلم) ('') _: النذر يمين وكفارته كفارة يمين (''')

كُلُمُ اللهُ الله

⁽١) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽۲) ن (ل ۹۹ أ) ص

⁽٣) سقطت من (ش).

⁽٤) من الآية الأولى والثانية سورة المنافقون.

⁽٥) الواو سقطت من (ت، ش),

⁽٦) في هامش (ص) زيادة (وأيمانهم) وهو خطأ لكونها لم ترد في الآية

⁽٧) من الآية ٩٥، سورة النحل.

⁽A) زيادة من (ش) رهي زيادة مهمة لتمام المعنى.

⁽٩) في (ت، ش) (عليه السلام).

⁽۱۰) أقرب النصوص إلى لفظه ما أخرجه مسلم وأبو داود والنسائي وأحمد في ثلاث روابات عن عقبة من عامر - رضي الله عنه - كلها بلفظ: «كفارة النذر كفارة يمين». ولكن اختلفوا في بداية الحديث: في رواية مسلم ورواية لأحمد وعن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - قال: قوني رواية أبي داود ورواية لأحمد قال: قال رسول الله - صلى الله عليه وسلم - ق. وفي رواية النسائي: قأن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - قل رواية لأحمد قال سمعت عقبة بن عامر الله - صلى الله عليه وسلم - يقول: وأخرجه الترمذي عن يقول: سمعت رسول الله - صلى الله عليه وسلم - يقول: وأخرجه الترمذي عن عقبة بن عامر أيضاً وفيه زيادة ولفظه: قال الترمذي: هذا حديث حسن غريب، عقبة بن عامر أيضاً وفيه زيادة ولفظه: قال الترمذي: هذا حديث حسن غريب، انظر: صحيح مسلم ج٣ ص ١٠٦٥ الحديث ١٦٤٥ (١٣٠). سنن أبي داود ج٣ ص النسائي ج٧ ص ٢٠١ الحديث ٣٣٢٣، سنن الترمذي ح٤ ص ١٠٦ الحديث ١٩٤٨. سنن النسائي ج٧ ص ٢٠١ مسنذ أحمد ج٤ ص ١٠٤ الحديث ١٩٤٨.

⁽١١)ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإن).

⁽١٢) في (ت، ش) (فأنا).

⁽١٣) في (ت، ش) (رإن).

⁽١٤) نُ (ل ٩٥ أ) ت.

سخطه (۱)، أو أنا زان أو سارق أو شارب الخمر أو آكل ربا(۲): فليس بيمين، لأنه (۱) لا يعد (۱) يميناً عرفا، فلا يدخل (۱) تحت قوله (۱): ﴿ وَلَكِن يُؤَلِينَدُ كُم بِمَا عَنْدُمُ مُ اللَّهُ مِنَا عَرْفَا، فلا يدخل (۱) تحت قوله (۱): ﴿ وَلَكِن يُؤَلِينَدُ كُم بِمَا عَنْدُمُ اللَّهُ اللَّا اللَّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّهُ اللّ

(١) في (ت، ش) (سخط الله).

⁽٢) في (ش) (الربا).

⁽٣) في (ش) (لأنها).

⁽٤) في (ش) (تعد).

⁽٥) في (ش) (تدخل).

⁽٦) مي (ت) ريادة (تعالى).

⁽٧) من الآية ٨٩، سورة المائدة.

نصل

دُمُ الله الله الله الله المعين عتق رقبة تجزي فيها ما يجزي في (٢) الظهار، لأن الله عنالى - قال في الظهار: ﴿ فَتَحْرِيرُ رَفَيْةٍ مِن قَبْلِ أَن يَتَمَاّتُنَا ﴾ (٢) وقال في كفارة اليمين: ﴿ أَوْ تَحْرِيرُ رَفَبُوْ ﴾ (١) أوجب بلفظة واحدة، وإن شاء كسا عشرة مساكين، لقوله - تعالى -: ﴿ أَو كِسُونُهُمْ ﴾ (١) كل واحد ثوباً أدناه ما يجزى فيه الصلاة، لأنه لا بد من أن يكون كسوة لأكثر البدن.

وإن شاء أطعم عشرة مساكين (٥) ، كالإطعام في كفارة الظهار لقوله _ تسعب السي _: ﴿ فَكَفَّلُونُهُ وَ إِطْمَامُ عَشَرَةِ مَسْلِكِينَ (٢) مِنْ أَوْسَطِ مَا تُطْعِمُونَ أَهْلِيكُمْ أَو كَمَّوَتُهُمْ ﴾ (٧) ، (٨) الآية ، وكلمة أو في التكليف يقتضي التخيير فمن (١) لم يجد ، (١٠) أحد هذه الأشياء الثلاثة (١١) صام ثلاثة أيام متتابعات ، لقوله _ تعالى _ ﴿ فَعِسِيامُ ثُلَاثَةِ أَيَّامٍ ﴾ (١٢) في

⁽١) في (ش) زيادة (و)

⁽٢) في (ش) زيادة (كفارة).

⁽٣) من الآبة الثالثة سورة المحادلة.

⁽٤) من الآية ٨٩ سورة المائدة.

⁽٥) سقطت من (ت) وسقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

⁽٦) ن (ل ۱۱۲ ټ) ش.

⁽٧) قوله ـ تعالى: ﴿أَو كِسُونَهُمِّ ﴾ لم يثبت في (ص، ت).

⁽A) من الآية ٩٩، سورة المائدة.

⁽٩) في (ش) (فإن)،

⁽۱۰) ني (ت، ش) زيادة (يعني).

⁽۱۱)ن (ل ۹۹ ب) ص،

⁽١٢) الواو زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

قراءة (۱) ابن مسعود (۲) _ (رضي الله عنه)(۱) _ (۱) وقصيام ثلاثة أيام متتابعات $^{(n)}$ فيقيد المطلوب به $^{(n)}$.

(٥) أخرحه عبد الرزاق في عدة روايات منها:

الرواية الأولى: عن ابن جرير قال: سمعت عطاء يقول: بلغنا في قراءة ابن مسعود ﴿ ﴿فَسَ لَدّ يَجِدٌ فَصِيَامُ ثَلَنْتُهِ آيَامٍ﴾ متتابعات قال: وكذلك نقرؤها.

الرواية الثانية: عن أبي إسحاق والأعمش قالا: «في حرف ابن مسعود ﴿فَهِسَكُامُ تَلَئَةُ الْمَالُ مُتَابِعات قال أبو إسحاق: وكذلك نقرؤها، وفي السنن الكبرى للبيهقي (ج٠١ ص ٦٠) قال: «ويذكر عن الأعمش أن ابن مسعود ـ رضي الله عنه ـ كان يقرأ ﴿فَهِسَكُامُ تَلَنَةُ أَيَّامُ ﴾ منتابعات. ثم قال البيهقي وكل ذلك مراسيل عن عبد الله بن مسعود ـ رضي الله عنه ـ والله أعلم».

(٦) في (ت) (بالتابع).

(٧) ما بين القوسين يماثله في (ش) (وإذا) وفي (ت) (فإن).

(A) انظر: المبسوط ح٨ ص ١٤٦.

(٩) انظر: الأم ج٧ ص ٥٧، ٥٨ وفيه تفصيل.

(۱۰) زیادة من (ش).

(١١) ما بين القوسين يعاثله في (ت، ش) (لقوله).

(١٢) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) منحق بالهامش.

(١٣) زيادة من هامش (ش) وردت في لفظ الحديث.

(١٤)كذا في (ش) وفي (ص، ت) (بالذي) وما أثبتناه أولى لوروده في لفظ الحديث.

(١٥) أقرب الأحاديث إلى هذا اللفظ ما أخرجه مسلم، ومالك، والترمذي عن أبي هريرة - رضي الله عنه - فقد أخرجه مسلم في ثلاث روايات (ح٣ ص ١٢٧١، ص ١٢٧١):

الرواية الأولى: بلفظ فأن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - قال: قمن حلف على =

دی (ش) زیادة (عبد الله).

⁽٢) سَبِق ترحمته _ رضى الله عنه _ مهامش الفقرة ٥٠١.

⁽٣) سقطت من (ت).

⁽٤) قوله _ تعالى _ ﴿ فَهِميّامُ ﴾ لم يثبت في (ص، ت)

ولما أن الكفارة (شرعت لرفع الحناية)(١)، (٢) وقبل الحنث لا حباية عليه(٢)

بمین فرأی غیرها خیراً سها فلیکفر عن یمینه ولیفعل»

الرواية الثانية: بلفظ «قال: قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ: «من حلف على يمين فرأى غيرها خيراً منها، فليأت الذي هو خير وليكفر عن يمينه»

(١) ما بين القوسين يماثنه في (ت، ش) (عن الجناية).

⁽۲) ز (ل ۹۰ ب) ت.

⁽٣) زيادة من (ش) بحتاجها السياق.

لِقِتَلَ فَلاناً، فَينَغِي أَن يَحْنَثُ وَيَكُفَرُ عَن (٢) أَن لا يَصَلَي أَو لا يَكُلُم أَبَاه، أَو لَيقَتَلَ فَلاناً، فَينَغِي أَن يَحْنَثُ وَيَكُفَرُ عَن (٢) يَمينه لقوله ـ عليه السلام ـ: «من حلف على يمين فرأى غيرها خيراً منها فلبأت الذي هو خير (٣) منها (٤) ثم ليكفر عنه يمينه (٩).

29٣ وليس على الكافر كفارة اليمين، لأنها عبادة. ومن حرّم على نفسه شيئاً مما يملكه لم يصر محرماً وعليه إن استباحه كفارة يمين قال الله(٢٠) ـ تعالى ـ: ﴿ يَتَأَيُّهَا اللَّهِ يُمْ مَا لَمُلَّ اللَّهُ لَكُمْ عَمِلًا فَهَ لَكُو تَمِلَّةً لَكُو اللَّهُ لَكُو تَمِلَّةً لَكُو تَمِلَّةً لَكُونَ اللَّهُ لَكُو تَمِلَّةً لَكُونَ اللَّهُ لَكُو تَمِلَّةً لَكُونَ اللَّهُ لَكُونَا لَهُ لَا لَهُ لَكُونَا لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونُ اللَّهُ لَكُونُ اللَّهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَعَلَى اللَّهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونُ اللَّهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونُونَا لَهُ لَكُونُ اللَّهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونُونَا لَهُ لَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَا لَهُ لَا لَا لَهُ لَكُونَا لَهُ لَا لَّهُ لَكُونَا لَهُ لَا لَا لَهُ لَا لَهُ لَا لَهُ لَا لَهُ لَا لَّهُ لَا لَهُ لَا لَهُ لَهُ لَا لَهُ لَهُ لَا لَهُ لَا لَهُ لَا لَا لَهُ لَاللَّهُ لَا لَهُ لَا لَهُ لَا لَهُ لَهُ لَا لَهُ لَا لَهُ لَا لَاللَّهُ لَا لَهُ لَا لَا لَهُ لَا لَهُ لَا لَا لَهُ لَاللَّهُ لَا لَهُ لَا لَهُ لَلْ لَا لَهُ لَا لَهُ لَا لَهُ لَا لَهُ لَا لَهُ

٤٩٤ فإن قال كل حلال^(١) عليّ حرام فهو على الطعام^(١) والشراب إلا أن ينوى غير ذلك (وفي قوله)^(١١) بالفارسية (هرجه^(١٢) بدست راست كيرم برمن

⁽١) ني (ت، ش) (مثل).

⁽٢) مقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽٣) مي (ش) (خيراً) وهو خطأ، لأن كلمة (خير) خبر لمبندأ

⁽٤) زبادة من (ش) وردت في ألفاط الحديث.

⁽٥) مبق تخريجه بهامش الفقرة السابقة.

⁽٦) لفظ الجلالة (الله) لم يثبت في (ت).

⁽V) قوله _ تعالى _: ﴿ لَكُ ﴾ لم يثبت في (ص).

⁽A) من الأيتين الأولى والثانية سورة التحريم.

⁽٩) في (ش) (حل).

⁽۱۰)ن (ل ۱۱۳ أ) ش.

⁽١١) مقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.

⁽۱۲) في (ت، ش) (مرج).

حرام (١١)، (٢) كان فقهاؤنا بسمرقند يفتون أنه الطلاق (من غير نية) (٢) لغلبة العرف في استعمال هذه (٤) الألفاظ (٥) في اليمين الإرادة الطلاق (١).

(١) مي (ش) زيادة (آست),

⁽٢) حاء في الفتاوى الهندية (ج٢ ص ٥٦) ترجمتها: (أي كل ما أمسكه بيدي عليه حرام)، وجاء فيها (بروى: بدلاً من (يرمن).

⁽٣) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة.

⁽٤) في (ت) (هذا).

⁽٥) في (ت، ش) (اللفظ).

⁽٦) ونقل صاحب المستصفى عن مبسوط البزدوي قوله: اوبعض المشايخ بسموقند يقولون من قال: اهرجه بدست راست كيرم برمن حرام: يُجعَلُ طلاقاً، ولا ينوي في دلك، ويقولون مراد العامة من هذا اللفظ الطلاق، ولم يتضح لي حرف الباس في هذا، فإن من قال لامرأة له بهذا يحلف أيضاً ولو كان مستفيضاً لما استعمله، إلا ذو الحليلة، ولأنه متى نص على لفظ التناول بالبد فالظاهر أنه يراد به ما يتناول بالبد، وهو المأكول والمشروب فالصحيح أن يقيد الجواب في هذا، أو نقول: إن نوى الطلاق يكون طلاقاً من غير دلالة فالاحتياط أن بقف الانسان فيه ولا يخالف الستقدمين، مخطوطة المستصفى (ل ١٧٨ ب، ١٧٩ أ).

نصل

ومن نذر نذراً مطلقاً، فعليه الوفاء به، (لقول النبي)(۱) عليه السلام: امن نذر وسمى فعليه الوفاء بما سمى (۲) (وإن)(۱) علق نذره بشرط فوجد الشرط فعليه (1) الوفاء بنفس النذر بالحديث (۱) و (۱) عن أبي حنيفة (۱) (رحمه الله)(۸) _، أنه رجع عن ذلك، رواه عبد العزيز بن خالد الترمذي (۱) وقال: عليه الكفارة لقوله _ عليه السلام _: «النذر يمين وكفارته (۱۱) كفارة بمين (۱۱)، وعن محمد _ (رحمه الله)(۱۲)، (۱۲) _ إن علقه بشيء يريد كونه،

⁽١) ما بين القوسين بماثله في (ت، ش) (لقوله).

⁽٢) لم أجد فيما بين يدي نَصاً بهذا اللفظ، وأخرج عند الرزاق في مصنفه (ج٨ ص الم أجد فيما بين يدي نَصاً بهذا اللفظ، وأخرج عند الرزاق في مصنفه (ج٨ ص الحديث ١٩٨٣): عن الشوري عن داود بن أبي هند عن جائر بن زيد في رجل جعل عليه نذراً، قال: إن كان نوى فهو ما نوى، وإن كان سمى فهو ما سمى

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فإن).

⁽٤) ن (ل ١٩٧) ص.

⁽٥) في (ت، ش) (للحديث).

⁽٦) الواو سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

⁽٧) انظر: الميسوط ج٨ ص ١٢٦.

⁽٨) سقطت من (ت).

⁽٩) هو عبد العزيز بن خالد بن زياد الترمذي من أصحاب الإمام أخذ عنه العقه وهو من أقران نوح بن أبي مريم حكاه «صاحب التعليم». قال أبو حاتم عن عبد العزيز الترمذي: أنه شيخ. وقال الذهبي في «الكاشف» صدوق. انظر ترجمته: الجواهر المضيثة ج١ ص ٣١٨. تهذيب التهذيب ج٦ ص ٣٣٤، ٣٣٥. الكاشف ج٢ ص ١٧٤ الترجمة ٣٤٢٩.

⁽۱۰)ن (ل ۱۹۶) ت.

⁽١١) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٤٨٧.

⁽١٢) سقطت من (ت). (١٣) في (ش) زيادة (أبه قال).

كما إذا قال) إن شفى الله مريضي، أو قدم عائبي، فعليه الوفاء بالندر، وإن علقه بشيء لا يريد كونه، كما إذا قال: إن كلمت فلاناً أو إن(١) شربت الحمر فعليه الكفارة، وإن شاء وفا بالبذر.

293 ومن حلف لا يدخل بيتاً فدخل الكعبة أو المسجد أو البيعة أو الكنيسة لم يحنث (في يمينه)(١)، لأن هذه المواضع لا تراد(١) (بهذه الألفاظ)(١) عرفاً.

(ومن)^(ه) حلف^(۱) لا يتكلم فقرأ^(۱) في الصلاة لم يحنث، لأنه ليس بكلام.

(ومن) (٥) حلف لا يلبس (٨) ثوباً وهو لابسه فنزعه في الحال لم يحنث، وقال زفر (٩) ـ (رحمه الله) (١٠) ـ يحنث، وهو القياس، لأنه بقي لابساً في الساعة اللطيفة.

و^(۱۱) لمنا أن هذه الساعة غير مرادة^(۱۲) باللفظ، لأن المقصود هو البر ولا يمكنه البر إلا (وأن)^(۱۲) تكون^(۱۱) هذه الساعة مستثناه.

⁽١) سقطت من (ش).

⁽٢) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽٣) في (ت) (يراد).

⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (بهذا اللفظ) وفي وفي (ت) (بهذه اللفظة).

⁽٥) ما بين القوسين زيادة من (ت) وهي زيادة مهمة للربط وفي (ش) (ولو).

⁽٦) في (ش) زيادة (أن).

⁽٧) في هامش (ت) زيادة (القرآن).

⁽۸) ن (ل ۱۱۳ ب) ش.

⁽٩) انظر: تبيين الحقائق للزيلعي ج٣ ص ١١٩.

⁽۱۹) زيادة من (ش).

⁽١١) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة تجري على عادة المؤلف.

⁽١٢) في (ت، ش) (مراد).

⁽١٣) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽١٤) في (ت) (يكون).

٤٩٧ وكذلك لو حلف لا يركب هذه الدابة وهو راكبها فنزل^(١) لم يحنث، وإن مكث ساعة راكباً حنث.

وإن حلف لا يدخل هذه الدار وهو فيها لم يحنث بالقعود حتى يخرج ثم يدخل، لأن الدخول عبارة عن الانتقال من الخارج إلى الداخل.

ومن (٢) حلف لا يدخل داراً فدخل داراً خراباً لم يحنث، (لأنها ليست) (٢) بدار من كل وجه (٤).

٤٩٨ ومن حلف لا يدخل هذه الدار فدخلها بعدما انهدمت وصارت صحراء حنث، لأن الكمال (٥)، (٦) المشروط بقضية الإطلاق في الحاضر، لغو (٧).

ومن حلف لا يدخل هذا البيت (^) فدخله بعدما انهدم لا (٩) يحنث، لأنه لم يبق بينًا (١٠)، لأنه لا (١١) يبات فيه.

وإن (١٢٠) حلف لا يكلم زوجة فلان فطلقها فلان ثم كلمها حنث لأن الإضافة إلى الزوج للتعريف لا للشرط.

(m) > (1) (h) : (4)

⁽١) في (ش) زيادة (من ساعته).

⁽٢) في (ش) (لو).

⁽٣) كذا في (ش) وهي أولى للتجانس وفي (ص، ت) (لأنه ليس).

⁽٤) ن (ل ۹۷ ب) ص.

⁽٥) كذا في (ت، ش) رفي (ص) (كمال)

⁽٦) ن (ل ٩٦ ب) ت.

⁽٧) حاء في نسخة الفقه النافع بهامش مخطوطة المستصفى زيادة (لأنه من الصفات والصفة في المعين لغو). وجاء في مخطوطة المستصفى توضيح هذه العبارة بقوله: «يعنى أن كمال المشروط وهي العمارة بقضية الإطلاق أي بحكم كونها مذكورة مطلقاً لأن المطلق ينصرف إلى الكامل، فهذا الكمال لغو في الحاضر، لأنه بمنزلة الصفة وهي غير معتبرة في الحاضرة. (ل١٧٩٠ب، ١٨٠٠).

⁽٨) يقصد الغرفة في الدار.

⁽٩) في (ش) (لم).

⁽١٠) في (ش) زيادة (أصلا).

⁽۱۱) سقطت من (ش)

⁽١٢) في (ش) (من)

299 إن حلف لا يكلم عبد فلان، أو لا يدخل دار فلان قباع فلان عده أو داره (۱) فكلم أو دخل لم يحنث؛ لأن العبد لا يقصد بنفسه (۱) ولا الدار فكان شرطاً.

وإن (٢) حلف لا يكلم صاحب هذا الطيلسان (١) فباعه ثم كلمه حنث، لأن هذا للتعريف لا للشرط.

(ولو)⁽⁰⁾ حلف لا يكلم هذا الشاب فكلمه بعدما شاخ أو حلف⁽¹⁾ لا يأكل لحم هذا الحمل فأكله بعدما صار جذعاً^(۷) حنث، لأن الصفة في الحاضر لغو.

(١) ن (ل ١١٤ أ) ش.

⁽٢) في (ش) (لنفــه).

⁽٣) في (ش) (لو).

⁽٤) كساء مدور أخضر لا أسقل له، لحمته أو سداه من صوف يلبسه الخواص من العدماء والمشايخ، انظر: معجم الألفاط الفارسية المعربة ص ١١٣٠.

⁽٥) ما بين القوسين زيادة من (ش) (للاستشاف).

⁽٦) زيادة من (ش) لرفع الالتباس.

⁽٧) كتبت في صلب (ص) (كبشاً) ثم صححت في الهامش بما أثبتاه،

• • • (ولو)(١) حلف لا يأكل من هذه(١) النخلة فهي على ثمرها، لأن عين النخلة لا تؤكل.

(ولو)(١) حلف لا يأكل من هذا البسر فأكله(٢) رطباً لم يحنث، لأنه لم(١) يبق(٥) بسراً وقد تغير خواصه من الغضوضة، (والحموضة)(١) ولا كذلك الحمل.

ولو حلف لا يأكل رطباً فأكل بسراً مذنباً حنث، عند أبي حنيفة (٧) _ . (رحمه الله)(٨) _، لأن جزءاً منه رطب.

ا • • ولو) (المحلف لا يأكل لحماً فأكل لحم السمك لا (١) يحنث، وعن أبي يوسف (١) _ (حمه الله) معنث، لقوله _ تعالى _: ﴿وَهُو اللَّايِكِ سَخَرَ ٱلْبَحْرَ الْبَحْرَ لِتَأْكُوا مِنْهُ لَحْماً طَرِيًّا ﴾ (١١) ، (١٦) لنا أنه ناقص في معنى

⁽١) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٢) حرف الهاء سقط من (هذه) في (ت),

⁽٣) في (ش) زيادة (بعد ما صار).

⁽٤) نی (ش) (لا).

⁽٥) دی (ش) (پنقی).

 ⁽٦) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لإكمال المعنى، لأن خواصه جمع فيتناسب معه الأكثر من واحد.

⁽٧) انظر: المبسوط ج٨ ص ١٨٤.

⁽٨) زيادة من (ش).

⁽٩) مي (ش) (لم).

⁽١٠) انظر. المبسوط ج ٨ ص ١٧٥، ١٧٦، وجاء فيه استثناء مالك بدلاً من أبي يوسف.

⁽١١) قوله _ تعالى _ ﴿ وَهُوَ الَّذِي سَخَّرَ ٱلْبَحْرَ ﴾ لم يثبت في (ص، ت).

⁽١٢) من الآية ١٤، سورة النحل.

اللحمية، لأن اللحم(١) هو الناشي، (من الدم)(٢)، ٢٠٠٠.

(ولو) (ولو) حلف لا يشرب من دجلة فشرب منهما بإناه لم بحنث حتى يكرع (ه) فيها (١) كرعاً عند أبي حنيفة (٧) _ (رحمه الله) (٨) _ ، لأن دجلة اسم لعين ذلك النهر، (وعند أبي يوسف ومحمد (٧) _ رحمهما الله _) (٩) يحنث إذا شرب (١٠) منها بإناء، لأنه قد يقال شرب من دجلة، وأبو حنفية _ (رحمه الله) (١١) _ يقول لا نترك (حقيقة اللفظ) (١٢) للمجاز (١٢) (وإن كان الاستعمال في المجاز أغلب، إلا إذا صار بحال تصير (١٤) الحقيقة) (١٥) مهجورة كاسم الصلاة مع الدعاء.

(ولو)(١٦٠) حلف لا يشرب من ماء دجلة فشرب منها بإناء حنث، لأنه من ماء دجلة (١٧٠).

⁽۱) ن (ل ۱۹۷) ت.

 ⁽۲) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق تحت السطر. وتكررت في آخر
 صفحة وأول أخرى، وهو سهو من الناسخ.

⁽٣) ن (ل ٩٨ أ) ص.

⁽٤) ما بين القوسين زيادة من (ش).

 ⁽٥) كرع الماء يكرع كرعاً: إذا تناوله بغيه من غير أن يشرب بكفه ولا بإناء، كما تشرب البهائم. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ح٤ ص ١٦٤. تاح العروس ج٥ ص ٤٩٢.

⁽٢) في (ش) (منها).

⁽٧) انظر: المبسوط ج٨ ص ١٨٧.

⁽٨) زبادة من (ش).

⁽٩) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (وعندهما).

⁽۱۰)ن (ل ۱۱٤ ب) ش.

⁽١١) سقطت من (ت، ش).

⁽١٢)ما بين القوسين يماثله في (ش) (الحقيقة).

⁽١٣) مقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش وسقطت من (ت، ش).

⁽١٤) في (ت) (يصير)

⁽١٥) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش فقد نما نظر الناسخ إلى السطر الثاني لوجود كلمتين متشابهتين.

⁽١٦) ما بين القرسين زيادة من (ش).

⁽١٧) الفرق بين الصورتين أن الأولى الشرب منصب على دجلة أما هنا فعلى ماء دجلة.

ولو) ((ولو) حلف لا يأكل من هذه الحنطة فأكل من خبزها [لم يحنث، لأن الحنطة تؤكل قضماً (الله يحنث، لأن الحنطة تؤكل قضماً (الله عند أبي يوسف ومحمد (الله عند الله عند) (الله عند أبي يوسف ومحمد (الله عند) (الله يوسف عند) (الله يوسف لا يأكل من هذا الدقيق فأكل من خبزه حنث، لأن الدقيق لا يؤكل، وإن استفه (۱۱ كما هو (لا(۱۱ يحنث) (۱۱ لأن الحقيقة مهجورة.

(ولو)^(۱) حلف لا يكلم فلاناً فكمله^(۱۱) وهو بحيث يسمع إلا أنه نائم حنث، لأنه يعد تكلماً^(۱۲) عرفا^(۱۲) يقال^(۱٤) كلمه وهو نائم.

وإن حلف لا يكلمه (١٥) إلا بإذنه فأذن له ولم يعلم بالإذن حتى

(١) زيادة من (ش).

- (۲) قضم كسمع: أكل بأطراف أسناه، وقيل: بأطراف الأضراس، وقضم: أكل يابساً بمقدم الفم وخضم: أكل رطباً، وقيل القضم بأطراف الأسنان والخضم بأقصى الأضراس، انظر: لسان العرب ج٥ ص ٣٦٦٤. تاج العروس ج٩ ص ٢٩٦٤.
 - (٣) انظر: المبسوط ج٨ ص ١٨٧.
 - (٤) ما بين الغوسين يماثله في (ش) (وعندهما) وفي (ت) (فعندهما).
 - (ه) نی (ت) زیادة (Y).
 - (٦) في (ت) زيادة (إلا).
 - (٧) ما بين المعكوفين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش.
- (٨) سففت السويق سفا واستففته أي قمحته أو أخذته غير ملتوت، وكل دواء يؤحد غير معجون هو سفوف كصبور مثل سفوف حب الرمان وغيره. انظر: لسان العرب ج٣ ص ٢٠٢٩.
 - (٩) ني (ش) (لم).
- (١٠) ما بين الفوسين تكور في (ص) في آخر سطر وأول آخر وهو سهو من الناسخ وقد شطب على الأخيرة منهما.
 - (١١) منقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.
 - (١٢) في (ش) (كلاماً) وفي (ش) (مكلما).
 - (١٣) في (ت، ش) زيادة (ألا ترى أبه).
 - (١٤) في (ت، ش) ريادة (فلانا).
- (١٥)كذا في (ت، ش) وفي (ص) (يكلم) وما أثبتناه هو الصواب لحاحة السياق إلى صمير الغائب.

كلمه حنث، لأن الإذن ينبني عن (١) الإعلام.

وإذا استحلف الوالي رجلاً ليعلمه (٢) بكل داعر (٦) داخل البلد فهذا على حال ولايته خاصة، لأن ذلك من مواجب السياسة فيتقيد به بدلالة الحال.

ومن حلف⁽¹⁾ لا يركب دابة فلان فركب دابة عبده المأذون^(۱) لم يحنث وقال محمد^(۱) _ (رحمه الله)^(۷) _ يحنث إذا لم يكن على العبد دين، لأن الدابة ملك فلان^(۸) حقيقة، ولهما أنها^(۹) لا تنسب^(۱) إلى فلان عادة.

(ولو)(۱۱) حلف لا(۱۲) يدخل هذه الدار فوقف على سطحها أو داخل دهليزها حنث، لأنه يعد داخلاً ألا يرى(۱۲) أنه لو صلى على سطح المسحد مقتدياً بالإمام يجوز وفي عرف بلادنا(۱۱) ينبغي ألا يحنث إذا وقف على سطحها، لأنه لا يعد به داخلا(۱۵)،

(۱) نی (ش) (علی).

(٢) في (ش) (ليعلمنه).

- (٣) الدعارة: الفسق والخيانة والفساد والشر وقال ابن شميل: دعر الرجل: إذا كان يسرق ويزىي ويؤذي الناس، ودعر الرجل: فجر، ورجل داعر: خبيث مفسد، انظر: لسان العرب ج٢ ص ١٣٧٩، تاج العروس ج٣ ص ٢٠٧٠.
 - (٤) ن (ل ٩٧ ب) ت.
 - (٥) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة، لأنه قيد مهم في الحكم.
 - (٦) انظر: المسوط ج٩ ص ١٣.
 - (٧) سقطت من (ت).
 - (٨) ن (ل ٩٨) ص.
 - (٩) في (ت، ش) (أنه).
 - (۱۰) ني (ت، ش) (پسب).
 - (١١) ما بين الفوسين زيادة من (ت، ش).
 - (۱۲) ن (ل ۱۱۵ أ) ش.
 - (١٣) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش، وفي (ت، ش) (ترى).
 - (۱٤) وهي سمرقند،
- (١٥) لأن سكان البلاد الباردة لا يحتاجون إلى استعمال السطح، على العكس من سكان البلاد الحارة يضاف إلى ذلك أن بلادهم سمرقند تكثر فيها الأمطار والثلوح فتعمل السطوح يشكل ماثل حتى تصرف السيول والثلوج بسرعة.

(وإن)(١) وقف في طاق الباب حنث لوحود الدخول، وإن كان الباب(١) مغلقاً)(٢) لم يحنث، لأنه لا يعد به(١) داخلاً.

والجزر للعادة.

(ولو)(٦) حلف لا يأكل الطبيخ فهو على ما يطبخ من اللحم، كأنه في عرفهم.

وإن (٧) حلف لا (٨) يأكل الرؤوس فاليمين على ما يكبس في التنانير ويباع في المصر ، حتى قالوا يحنث بأكل رؤوس الغنم وفي رؤوس البقر اختلفوا لاختلاف عرفهم.

(ولو)^(۱) حلف لا يأكل خبزاً فعلى^(۱۱) ما تعارفوه [خبز]^(۱۱) (حتى لو أكل خبز الجوزنيق^(۱۲)، (^{۱۳)} لا يحنث، لأنه لا يعد خبزاً مطلقاً، وكذا لو أكل خبز)^(۱1) الأرز^(۱0) بالعراق،

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن).

⁽٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

 ⁽٣) ما بين الفوسين يماثله في (ش) (بحيث إذا أعلق الباب كان داخلاً [هنا حرف (لا) مشطوب عليه] يحنث، لأنه بعد داخلاً، وإن بقى خارج الدار).

⁽٤) سقطت من (ت).

⁽٥) ما بين القوسين زيادة من (ش) وني (ت) (وإن).

⁽٦) ما ببن القوسين زيادة من (ت، ش).

⁽٧) ني (ت، ش) (لو),

⁽A) سقط من صلب (ص) ملحق فوق السطر.

⁽٩) ما بين القوسين زيادة من (ش).

⁽۱۰) ني (ش) (نهر علي).

⁽١١) في جميع النسخ (خبزاً) وهو خطأ، لأنه مبتدأ مؤخر.

⁽١٢) في (ت، ش) (الجوزنيح).

⁽١٣) من الحلويات يعمل من الجوز تعريب كوزينة. انظر: معجم الألفاظ الفارسية المعربة ص ٤٨.

⁽١٤) ما بين القوسين مقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

⁽١٥) في (ش) زيادة (القطايف). وهي التي تؤكل وهي من طعام يسوى من الدقيق =

أو بخراسان (١٠) إلا أن يكون طبرستان (٢٠)، (أو بحيث) (٣) يعد خبزاً مطلقاً. وقد عرفتم أن الألفاظ تختلف باختلاف الأعصار والأمصار.

المرق بالماء، شبهت بخمل القطائف التي تفترش. انظر: لسان العرب ج٥ ص
 ٣٦٨١.

⁽۱) خراسان: بلاد واسعة أول حدودها مما يلي العراق. . . وآخر حدودها مما يلي الهده وأهم مدنها نيسابور وهراة ومرو وبلخ وطالقان وسرخس . . . باختصار عن مراصد الإطلاع ج١ ص ٤٥٥.

 ⁽٢) طبرستان بفتح أوله وثانية وكسر الراء: بلاد واسعة ومدن كثيرة يشملها هذا الاسم،
 يغلب عليها الجبال، وهي بمازندران، وهي مجاورة لجيلان وديلمان وهي من
 الزي وقومس، انظر: مراصد الإطلاع ج٢ ص ٨٧٨.

 ⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإنه يحنث لأنه) وفي (ت) (يحنث لأنه) وكلاهما خطأ لأن الإطلاق في العرف يشمل الجمع.

ولو (۱) حلف لا يبيع ولا (۲) يشتري ولا يؤاجر فوكل من فعل (۳) ذلك لم يحنث، لأن حقوق هذه العقود ترجع (۱) إلى العاقد لا إلى الأمر، ولو حلف لا ينزوج أو لا يطلق أو لا يعتق فوكل لذلك حنث، لأن حقوق هذه العقود (۱) ترجع (۱) إلى الآمر (۷).

م• ٥ ولو^(۱) حلف لا يجلس على الأرض، فجلس على بساط^(۸) أو حصير لم يحنث^(۱)، ولو حلف لا يجلس على سرير فجلس على سرير فعل فوقه بساط أو حصير حنث، لأنه بعد جالساً على السرير، وإن جعل فوقه سريراً آخر^(۱) وقد^(۱) حلف لا يجلس على هذا السرير فجلس على السرير فجلس على السرير (⁽¹⁾) الأعلى لا⁽¹⁾ يحنث لأنه لا يعد جالساً على ذلك السرير⁽¹⁾.

⁽١) زيادة من (ت، ش).

⁽۲) ن (ل ۱۱۵ ب) ش.

⁽٣) في (ش) (يفعل).

⁽٤) زیادة من (ش) وفي (ت) (تعود).

⁽٥) فيه زيادة توضيح في هامش (ش).

⁽٦) سقطت من (ت).

⁽٧) في هامش (ش) زيادة (لا إلى العاقد).

⁽٨) في (ت) زيادة (أو سرير).

⁽٩) ن (ل ٩٩ أ) ص.

⁽١٠) زيادة من (ش) لرفع الالتباس.

⁽١١) في (ش) زيادة (كان).

⁽١٢) سقطت من (ت، ش).

⁽١٣) في (ت، ش) (لم).

⁽١٤) زيادة من (ت) لرفع الالتباس.

ولو^(۱) حلف لا ينام على فراش فنام عليه وفوقه قرام^(۱) حنث، لأنه يعد به^(۱) نائماً على ذلك الفراش، (وإن)⁽¹⁾ جعل فوقه فراشاً⁽⁰⁾ آخر فنام عليه لا يحنث.

(وإن) (1) حلف بيمين وقال إن شاء الله منصلاً بيمينه، فلا حنث عليه، لما مر في الطلاق (1) ولو حلف ليأتينه إن استطاع فهذا على استطاعة الصحة دون القدرة إلا إذا نوى (شيئاً آخر) (٧)، لأن الاستطاعة العرفية سلامة الآلات قال الله عالى (٨) - ﴿ وَلِلَّم عَلَى أَلْنَاسِ حِجُّ ٱلْبَيْتِ مَنِ ٱسْتَطَاعَ إِلَيْهِ سَبِيلًا ﴾ (١٠)

(١) في (ت) (إن).

 ⁽٢) القرام ككتاب: الستر الرقيق يصنع من صوف ذي ألوان، وقبل ستر فيه رقم ونقوش، وقبل القرام: الستر الرقيق وراء الستر الغليظ، انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٤ ص ٤٩. تاج العروس ج٩ ص ٣٣.

⁽٣) سقطت من (ت، ش).

⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن).

⁽٥) في (ت، ش) (فراش) وهو خطأ نحوي.

⁽٦) انظر الفقرة ٣٤٣.

⁽٧) ما بين القوسين زيادة من (ت) لإكمال السياق،

⁽٨) سقطت من (ت).

⁽٩) ن (ل ۹۸ ب) ت.

⁽١٠) من الآية ٩٧، سورة أل عمران.

فصل

• 10 ولو حلف لا يكلم (1) فلاناً (1) حيناً أو زماناً أو (1) الحين أو الزمان، فهذا على ستة أشهر إلا إذا نوى (غير ذلك) (1) لأن الحين يذكر للساعة (٥) قال الله (٦) ـ تعالى ـ: ﴿ فَسُنَحَنَ اللّهِ حِينَ تُسُونَ وَحِينَ تُصْبِحُونَ ﴾ (٧) وأنه غير مراد بدلالة الحال، لأن الغصبان لا يعزم على ترك كلامه ساعة ولا يكتفي به، وقد يذكر لستة أشهر قال الله (١) ـ تعالى ... ﴿ تُوَقِينَ أُكُلُهَا كُلّ مِينٍ ﴾ (١٠) وقد يذكر للأكثر (١١) فيحمل على الأقل للتيقن به (١٦) ، وكذلك الدهر عند أبي يوسف ومحمد (١٥) _ (حمهما الله) (١٤) _ وفي (١٥) الجامع الكبير (١٥) (لو

(١) مي (ت) (بكلمه).

⁽٢) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لإكمال المعني.

⁽٣) ن (ل ١١٦ أ) ش.

⁽٤) ما بين القوسين زيادة من (ت) يحتاجها المقام، وفي هامش (ش) (غيرها).

⁽٥) في (ت) (لساعة).

⁽٦) لفظ الحلالة (الله) لم يذكر في (ت).

 ⁽٧) قوله _ تعالى _ ﴿ نَسُبُكُنَ ٱللَّهِ ﴾ و ﴿ وَمِينَ نُمْسِحُونَ ﴾ لم يثبت في (ص، ت).

⁽٨) الآية ١٧، سورة الروم.

⁽٩) لفظ الجلالة (الله) لم يذكر في (ت).

⁽١٠) من الآية ٢٥، سورة إبراهيم.

⁽١١) مي هامش (ش) زيادة (قال الله ـ تعالى ـ: ﴿ هَلَ أَنَّى عَلَ ٱلإِنْكَنِ جِبِنَّ بِينَ ٱلدُّهْرِ ﴾ . من الآية الأولى سورة الإنسان.

⁽١٢) والمراد به ستة أشهر لأنه منع إرادة الساعة.

⁽١٣) انظر: المبسوط ج٩ ص ١٦، ١٧.

⁽١٤) سقطت من (ت).

⁽۱۵) ن (ل ۹۹ ب) ص.

⁽١٦) وهو أحد الكتب التي جمع فيها محمد بن الحسن الشيباني مسائل الأصول أو =

قال)(۱) فيه عليّ أن أصوم الدهر فعليه صوم العمر، وقال أبو حنيفة _ (رحمه أنه)(۱) _ $\mathbb{R}^{(7)}$ _ $\mathbb{R}^{(7)}$ _ $\mathbb{R}^{(7)}$.

(ولو) (٣) حلف لا يكلمه أياماً فهو على (٤) ثلاثة أيام، لأنه أقل الجمع وقد ذكره منكراً.

حلف لا يكلمه الشهور فهو^(۱) على الني⁽¹⁾ على أيام الأسبوع. ولو حلف لا يكلمه الشهور فهو^(۱) على الني⁽¹⁾ عشر شهراً⁽¹⁾. (ولو حلف لا يكلمه السنين فهذا يقع على العمر⁽¹⁾)⁽¹⁾ وعند أبي حنيقة⁽¹⁾ _ (رحمه الله)⁽¹⁾ _ يقع على العشرة في الأيام والشهور والسنين⁽¹⁾ و⁽¹⁾ لهما أن المعرف بالألف واللام ينصرف إلى المعهود (والأيام)⁽¹⁾ المعهودة⁽¹⁾ أو جنسها إلى أن يبلغ حد التكرار وهو⁽¹¹⁾ وهو⁽¹¹⁾ سبعة وفي الشهور اثنا عشر (وفي السنين

قاهر الرواية والتي رويت عن أصحاب المذهب وهم أبو حنيفة وأبو يوسف ومحمد - رحمهم الله - وسيق ذكر اسم الكتاب في هامش الفقرة ١٧٠ عند ذكر
 كتابه «الجامم الصغير».

⁽١) ما بين القرسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لإكمال السياق.

⁽٢) سبق نسته .

⁽٣) ما بين القوسين زيادة من (ش) وقى (ت) (وإن).

⁽٤) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

⁽٥) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة للربط.

⁽٦) انظر: المبسوط ج٩ ص ١٧.

⁽٧) في (ت، ش) زيادة (مو).

⁽۸) في (ت، ش) (فهذا).

⁽٩) كَذَا في (ت، ش) وفي (ص) (اثنا) وهو تصحيف لأنها مجرورة.

⁽١٠) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة لأنه حكم جديد.

⁽١١) زيادة من(ش).

⁽١٢) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة تكمل المعني.

⁽۱۳) الوار سقطت من (ت، ش).

⁽١٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (فالأيام).

⁽١٥) كذا في (ت، ش) وفي أص) (المعهود) وهو خطأ.

⁽١٦) ني (ش) (هي).

⁽١٧) في (ص) كتب (أن) ثم شطب عليها.

العمر)(1)، ولأبي حنيفة($^{(1)}$ ، $^{(2)}$ _ (رحمه الله)(1) _ أن جنس الجمع لا يريد على العشرة لفظاً ألا ترى أنك تقول ثلاثة أيام وأربعة أيام، إلى تسعة أيام وعشرة أيام (ثم تقول أحد)($^{(3)}$ ، $^{(1)}$ ، $^{(4)}$ عشر يوماً .

(١) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

⁽۲) ن (ل ۱۱۱ ب) ش.

⁽٣) انظر: المبسوط ج٩ ص ١٧.

⁽٤) سقطت من (ت).

 ⁽٥) ما بين القوسين تكرر في (ت) في آخر لقطة وبداية أخرى وهو سهو من الناسخ-

⁽٦) د (ل ۹۹ ا) ت.

⁽٧) هنا انتهى الخط الجيد الغالب في نسخة (ت) ويدأ الخط الأقل جودة.

فيصل

(ولو)^(۱) حلف^(۱) لا يفعل كدا^(۱) تركه أبداً، لأنه لا يصير تاركاً له^(۱) إلا بتركه مطلقاً، (ولو)^(۱) حلف ليفعلن كذا، ففعل^(۵) مرة بر في بمينه، لأنه يعد فاعلاً له بفعله مرة واحدة ولا يعد تاركاً له إلا بتركه في العمر.

(ولو)^(۱) حلف^(۲) لا تخرج إمرأته إلا بإذته فأذن لها مرة فخرجت ثم خرجت مرة أخرى بغير إذنه^(۷) حنث، ولا بد من الإذن في كل مرة، لأنه نفى خروجها واستثنى خروجاً^(۸) بإذن فلا ينتهى بمرة.

ولو قال إلا^(۱) أن آذن لك فأذن لها مرة واحدة فخرجت^(۱) ثم خرجت بعد ذلك بغير إذن لم^(۱۱) يحنث^(۱۲)، لأن (كلمة الإ)^(۱۲) أن، كحتى، (۱٤) عندنا^(۱۵) وحتى للغاية، وعند العامة ينتهى ما يتناوله صدر

⁽١) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش،

⁽٣) ني (ش) زيادة (نعليه).

⁽٤) مقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر وسقطت من (ت).

⁽٥) ني (ش) (نقعله).

⁽٦) سقطت من (ت).

⁽٧) في (ت، ش) (إذن).

⁽۸) ني (ش) (خروجها).

⁽٩) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

⁽١٠) زيادة من (ش) لرفع الالتباس.

⁽١١) في (ت) (لا).

⁽١٢)كذا في (ت، ش) رفي (ص) (تحنث) وهو تصحيف.

⁽١٣) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽١٤)ن (ل ١٠٠ أ) ص.

⁽١٥) انظر: المبسوط ج٩ ص ٢٧.

الكلام، ولا كذلك للاستثناء.

(ولو)(١) حلف لا يتغدى، فالغداء الأكل (٢) من طلوع الفجر إلى الظهر، كذا(٢) العرف، والعشاء من صلاة الظهر إلى نصف الليل، والسحور من نصف الليل إلى طلوع الفحر.

(١) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٢) ني (ت) (اكل).

⁽٣) في (ش) (كذلك).

[4 6] (ولو) (١) حلف ليقضين حقه إلى قريب (١) فهو ما دون الشهر، الأنه يعد قريباً، وإن (١) قال إلى بعيد فهو أكثر من الشهر ألا ترى أنه يقال لقد بعد العهد ولم ألقك منذ شهر. (ولو) (١) حلف لا يسكن هذه الدار فخرج منها بنفسه وترك أهله ومتاعه (٤) حنث، الأنه (٥) ساكن (٦) فيها بأهله وبنفسه قلا تبطل (٢) سكناه (٨) بأحدهما (١).

(١٠٥ (ولو)^(١) حلف ليصعدنَ السماء أو ليقلبنَ هذا الحجر ذهبا^(١١) العقدت يمينه، لأنه ممكن عقلا^(١١)، وحنث عقيبها لتعذر البر^(١١) عادة^(١٢)، (ولو)^(١٤) حلف ليقضينَ فلاناً دينه اليوم فقضاه ثم وجد فلان نصفها^(١٠)

⁽١) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٢) ن (ل ١١٧ أ) ش.

⁽٣) في (ش) (لو).

⁽٤) في (ش) زيادة (فيها).

⁽٥) في (ش) زيادة (يعد).

⁽٦) في (ش) (ساكناً) وهو خطأ، لأنه خبر أن مرفوع،

⁽٧) في (ت) (يبطل).

⁽A) في هامش (ش) زيادة (بإخراج).

⁽٩) ني (ش) (أحدمما).

⁽١٠) سقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.

⁽¹¹⁾ هذا التعليل فيه دلالة على سعة مدارك علماء المسلمين.

⁽۱۲)ن (ل ۹۹ ب) ت.

⁽١٣) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة، لأنها تبين وجه الحنث.

⁽١٤) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط،

⁽١٥) تي (ت، ش) (يعضها).

ريوفاً (١) أو نبهرجا (٢) أو مستحقة لم (٢) بحنث الحالف، لأنه قضاه حقه، لأن هذه الأشياء من جنس حقه والديون تقضى (3) بأمثالها.

وإن وجدها رصاصاً أو ستوقة (٥) حنث، لأن شرط حنثه عدم القضاء ولم يقض، لأن الرصاص والسّتوفة ليسا من جنس الدراهم.

ولو)(١) حلف لا يقبض حقه درهما دون درهم فقبض بعصه، لم يحنث، لأنه ذكر حقه معروفاً بالإضافة فينصرف إلى الكل فإن قبض الكل متفرقاً حنث، لأنه قبض حقه متفرقاً(١) وإن قبض دينه في وزنين لم يتشاغل(١) إلا بعمل الوزن(١) لم(١٠) يحنث، لأن ذلك يعد قبضاً جملة لا متفرقاً.

ومن حلف ليأتين البصرة فلم يأتها حتى مات حنث في آخر جزء من أجزاء حياته (١١٠)، لأنه يصير تاركاً للإتيان بتركه في جميع عمره وذلك إنما ينتهي بآخره (والله أعلم بالصواب)(١٢٠).

⁽۱) درهم زيف: أي ردي، وهو ما يرده بيت المال من الدراهم، والزيف: الدرهم الذي خلط به نحاس، أو غبره ففات صفة الجودة. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٢ ص ٣٢٥. المعجم الاقتصادي الإسلامي ص ٢١١، ٢١٢.

⁽٢) النبهرج: الدرهم الريف الرديء تعريب نبهرة، وأصل معناه بلا حصة، هو ما يرد من الدرهم، انظر: المعجم الاقتصادي الإسلامي ص ٤٥٥، معجم الألفاظ الفارسية المعربة ص ١٥٠.

⁽۲) می (ت) (لا).

⁽٤) في (ت) (يقضي).

⁽٥) السَّتُوق: بفتح السين المشددة وقد تضم، وتشديد التاء: ما يغلب عليه الغش من الدراهم وهو الزيوف البهرج الذي لا خير ديه. والسَّتوق كلمة معربة فارسية منحوتة من (سه) أي ثلاث و (تو) أي قوة فيكون معناه: ذا ثلاث قوى، لأن هذه الدراهم مركبة من الفضة والنحاس والحديد. انظر: المعجم الاقتصادي الإسلامي بتصرف ص ٢١٧. معجم الألفاظ الفارسية ص ٨٤.

⁽٦) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٧) ن (ل ۱۰۰ ب) ص.

⁽٨) في (ش) زيادة (بينهما).

⁽٩) ن (ل ١١٧ ب) ش.

⁽۱۰) في (ت) (لا).

⁽١١) في (ت) (الحياة).

⁽١٢) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).



كتاب الحدود

[الزنا]

الزنا يثبت بالبينة والإقرار، فالبينة أن يشهد أربعة من الشهود (''، لقوله - تعالى -: ﴿ ثُمُّ لَرَّ بَأْتُواْ بِأَرْبَعَةِ شُهَدًا ﴾ ('') وينبعي أن يشهدوا على رجل وامرأة بالزنا فيسألهم الإمام عن الزنا، ما هو؟ وكيف هو؟ وأين زنا، وبمن زنا؟ ومتى زنا؟ تكلفا لدره ('') الحد ففي الحديث: قادرؤوا الحدود ما استطعتم ('').

(١) في (ش) زيادة (بزنا).

(٤) رواه بهذا اللفظ أبو يعلى الموصلي في مسنده بسنده عن أبي هويرة. نقله الحافظ الزيلعي في كتابه نصب الراية ج٢ ص ٣٠٩، ٣١٠. وأخرح الترمذي والحاكم في المستدرك عن عائشة .. رضى الله عنها ..: فقد أخرجه الترمذي (ح٤ ص ٣٣، ٣٤ الحديث ١٤٢٤): قال: حدثنا عبد الرحمن بن الأسود أبو عمرو البصري، حدثنا محمد بن ربيعة، حدثنا يزيد بن زياد الدمشقى، عن الزهرى، عن عروة، عن عائشة قالت: (قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: (ادرؤوا الحدود عن المسلمين ما استطعتم، فإن كان له مخرج فخلوا سبيله فإن الإمام أن يخطى، في العفو خير من أن يخطىء في العقوبة، قال الترمذي: حديث عائشة لا نعرفه مرفوعاً إلا من حديث محمد بن ربيعة عن يزيد عن زياد الدمشقي عن الزهري عن عروة عن عائشة عن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ، ورزاه وكيع عن يريد بن زياد نحوه ولم يرفعه ورواية وكيم أصح، وقد روي نحو هذا عن غير واحد من أصحاب النبي _ صلى الله عليه وسلم _ أنهم قالوا مثل ذلك، ويزيد بن زياد الدمشقي ضعيف في الحديث. . . ٥. وأخرجه الحاكم قال: أخبرنا القاسم بن الفاسم السياري أنبأ أبو الموجه أنبأ عبدان أنبأ الفضل بن موسى عن يزيد بن زياد الأشجعي عن الزهري عن عروة عن عائشة _ رضي الله عنها _: أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم .. قال: ادرؤوا الحدود عن المسلمين ما استطعتم فإن وجدتم =

⁽٢) من الآية الرابعة سورة النور.

⁽٣) ني (ش) (كتبت مكذا (للراء).

(وإذا)(١) بينوا ذلك وقالوا رأيناه وطئها في فرجها كالميل في المكحلة. وسأل القاضي^(١) عنهم فعدلوا في السر والعلانية حكم^(١) بشهادتهم.

- (١) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإذا).
 - (۲) ن (ل ۱۰۰ أ) ت.
 - (٣) في (ش) زيادة (القاضي).
 - (٤) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.
- (٥) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (أربع) وهو خطأ.
- (٦) هو ماعز بن مالك الأسلمي ويقال إن اسمه غريب، وماعز لقب، وهو الذي أتى النبي صلى الله عليه وسلم فاعترف بالزبى فرجمه، له صحبة، معدود من المدنيين كتب له رسول الله صلى الله عليه وسلم كتاباً بإسلام قومه، وروي أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال القد تاب توبة لو تابها طائفة من أمتي لأجزأت عنهم»، وقد روى عن ابنه عبد الله حديثاً واحداً. انظر ترجمته: أسد العابة ج٤ ص ٢٧٠، ٢٧١، تهذب الأسماء واللغات ج٢ ص٧٥
 - (٧) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).
- (٨) وأقرب النصوص التي تنص على فعل النبي صلى الله عليه وسلم في إقرار ماعر ما أخرجه مسلم (ج٣ ص ١٩٣٣ الحديث ١٦٩٥ (٢٣): عن عبد الله بن بريدة عن أبيه ، أن ماعز بن مالك الأسلمي أتى رسول الله صلى الله عليه وسلم قال يا رسول الله إني قد ظلمت نفسي وزنيت وإني أريد أن تطهرني . فرده فلما كان من العد أتاه فقال: يا رسول الله إني قد زنيت . فرده الثانية . فأرسل رسول الله صلى الله عليه وسلم إلى قومه فقال أتعلمون بعقله بأساً تنكرون منه شيئاً؟ فقال! ما نعلمه إلا وفي العقل ومن صالحين . فيما نرى . فأتاه الثالثة . فأرسل فقالو!: ما نعلمه إلا وفي العقل ومن صالحين . فيما نرى . فأتاه الثالثة . فأرسل حفرة ثم أمر به فرجم . . . ».

المسلم محرجاً فحلوا سبيله فإن الإمام أن يخطى، في العفو خير من أن يخطى، بالعقوبة». ثم قال الحاكم: هذا حديث صحيح الإسناد ولم يخرجا، وقد تعقب الحافظ الذهبي الحاكم في هذا الحديث وقال: قال النسائي: يزيد بن زياد شامي متروك، انظر: المستدرك للحاكم وبذيله تلخيص المستدرك للذهبي ج٤ ص ٣٨٤، ٣٨٤

سأل⁽¹⁾ عن الزنا ما هو؟ [(وأين زنا؟)^(۲)، وكيف هو؟]^(۳) وبمن زنا؟ فإن النبي⁽¹⁾ عليه السلام – كان يقول^(۵): العلك مستها (أو قبلتها)^(۱)(۱).

وا المحارة المحادة ال

(١) في (ش) (مسألة).

- (٤) ن (ل ١١٨ أ) ش.
- (٥) في (ت) زيادة (عليه السلام).
- (٦) ما بين القوسين زيادة من هامش (ت) وردت بالحديث.
- (٧) أقرب الأحاديث إلى هذا اللفظ في قصة ماعز ما أخرجه الحاكم في المستدرك عن ابن عباس وجاء فيه: "... فقال له رسول الله ـ صلى الله عليه وآله وسلم _ فعلسها؟ قال: لا. قبلتها؟ قال: لا. قال النبي _ صلى الله عليه وآله وسلم _ فعلستها؟ قال: لا. قال: ففعلت بها ولم تكن؟ قال: نعم. قال: فارجموه...». وقد سكت عنه الحاكم وفي سلاه حقص بن عصر العدني، قال فيه الذهبي في تلخيصه للمستدرك: احقص ضعفوه انظر: المستدرك للحاكم وبذيله علخص المستدرك للمستدرك احقص ضعفوه وأخرج أحمد في مسئده (ج١ ص ٢٣٨) عن ابن للذهبي ج٤ ص ٢٣١، ٢٦٦، وأخرج أحمد في مسئده (ج١ ص ٢٣٨) عن ابن عباس أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ قال لماعز بن مالك حين أتاه فأقر عنده بالزنا: لعلك قبلت أو لمست؟ قال: لا. قال فتكتها؟ قال: الما أتى ماعز بن مالك البي _ صلى الله عليه وسلم _ قال له: لعلك قبلت أو غمزت أو نظرت؟ قال: لا يا رسول الله، قال أنكتها؟ _ لا يكنى _ قال: فعند ذلك أمر برجمه المحيح البخاري مع الفتح ج١٢ ص ١٢٥ الحديث ١٨٢٤.
 - (A) ن (ل ۱۰۱ أ) ص.
 - (١) زيادة من (ت) لإكمال السياق، وفي هامش (ش) (كما).
 - (١٠) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (النبي).
 - (١١) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش الفقرة السابقة .
 - (١٣) انظر الأحاديث الواردة بهامش الفقرة السابقة.
 - (١٣) سقطت من (ت، ش).

⁽٢) ما بين القوسين من صلب (ص) ملحق بالهامش.

⁽٣) ما بين المعكرفين في (ت، ش) تقديم وتأخير.

(١)ويبتدى، الشهود برجمه (٢) تكلفاً للدر، فلعلهم يرجعون ثم الإمام ثم الناس، فإن امتنع الشهود من الابتداء سقط الحد وإن كان مقراً، ابتدأ الإمام، ثم الناس، ويغسل، ويكفن ويصلى عليه، لأنه ليس في معنى شهداه أحد.

⁽١) غي هامش (ش) زيادة (ويخرجه إلى فضاء).

⁽٢) في (ص) كتب تحت السطر حرف (م) بخط كبير.

فصل

ولا الم يكن محصن وكان حراً فحده (۱) مانة جلدة، لقوله - تعالى -: ﴿ الرَّانِيَةُ وَالرَّانِي فَلْمِلْوا كُلَّ وَحِدِ يَنْهُمَا مِأْنَةً جَلَاقً ﴾ (١) يأمر الإمام بضربه بسوط لا ثمرة (۱) له (۱) فإنه روي قان عليا (۱) - رضي الله عنه - لما أراد أن يقيم الحد كسر ثمرته (۱) فإنه روي قان عليا مسوطاً، لأنه للتأديب (۱) فلو كان خفيفاً جداً لا يحصل التأديب، ولو كان قوياً جداً لكان إهلاكاً، وينزع عنه ثيابه ليفيد التأديب ويفرق الضرب (۸)

(١) في (ش) (بجلد).

(١) في (ش) زيادة (يعنى لا شوك له).

(٧) في هامش (ش) زيادة (لا للإهلاك).

(٨) مقطت من (ت).

⁽٢) من الآية الثانية، سورة النور.

 ⁽٣) ثمرة السوط: الطرف الذي يكون في أسفله، وثمرة السياط: عقد أطرافها. انظر:
 النهاية في غريب الحديث والأثرج! ص ٢٣١. لسان العرب ج! ص ٥٠٤.

⁽٥) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش الفقرة ٢٤.

⁽٦) أورد الحافظ الزيدي نصاً يقارب هذا النص ثم قال: "غريب". انظر: نصب الراية ج٣ ص ٣٢٣. أخرج مالك في الموطأ عن زيد بن أسلم: أن رحلاً اعترف على نفسه بالزنا على عهد رسول الله ـ صلى الله عليه وسدم ـ، فدعا له رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ بسوط، فأتي بسوط جديد لم تقطع وسلم ـ بسوط، فأتي بسوط مكسور، فقال: "فوق هذا» فأتي بسوط جديد لم تقطع ثمرته. فقال: "دون عذا» فأتي بسوط قد ركب به ولان، فأمر به رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ فجلد. موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ٩٩٥ الحديث ١٩٥١، وأخرح عبد الرزاق في مصنفه (ج٧ ص ٣٦٩ الحديث ١٣٥١٥): "عن يحيى بن أبي كثير: أن رجلاً جاء إلى النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ فقال: يا رسول الله إني أصبت حداً فأقمه علي، فدعا رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ بسوط جديد عليه ثمرته، فقال: لا، سوط دون هذا، فأتي بسوط مكسور العحز، فقال: لا، سوط فوق السوطين، فأمر به فجلد. . . ».

على أعضائه تحقيقاً للعدل إلا (الوجه والرأس)(١) والفرج، لأنه متوقع(٢) (منه الهلاك)(٣), (٤) وذهاب الحواس.

وإن كان عبداً جلده (٥) خمسين جلده (١) لقوله - تعالى - ﴿ وَمَلَيْهِنَّ نِصْفُ مَا عَلَى الْمُعْمَسُكِ مِنَ الْعَذَابِ ﴾ (١) ، (١) .

فإن رجع المقرعن إقراره قبل إقامة الحد أو في وسطه قبل رجوعه وخلى سبيله، لأنه شبهة.

ويستحب للإمام أن يلقن المقر الرجوع ويقول لعلك لمست^(٩) أو قبلت، كما فعل [النبي ـ عليه (الصلاة والسلام ـ)^(١١)]^(١١) بماعز^(١٢)، ^(١٢).

وَلَرَانِ فَأَجَلِدُوا كُلُّ وَيَدِ مِنْهُمَا مِأْنَةُ جَلَّدَةٍ ﴾ (١١) ، (١٤) إلا أن المرأة لا ينزع (١٨) عنها

⁽١) ما بين القوسين في (ت، ش) تقديم وتأخير

⁽٢) في (ت، ش) (يتوقع).

⁽٣) ما بين القوسين سقط من صلب (ت) ملحق تحت السطر.

⁽٤) ن (ل ١٠٠ ب) ت.

⁽٥) في (ت) (حلد).

⁽١) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر وسقطت من (ت، ش).

⁽٧) من الآية ٢٥، سورة النساء.

⁽٨) ن (ل ١١٨ ب) ش.

⁽٩) في (ش) (مسست).

⁽١٠) ما بين القوسين في (ص) فوق وتحت السطر بخط يختلف.

⁽١١) ما بين المعكوفين يماثله في (ش) (رسول الله صلى الله عليه وسلم) وفي (ت) (النبي عليه السلام).

⁽١٢) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامهش الفقرة ١٨٥.

⁽١٣) انظر حديث ابن عباس الذي أخرجه البخاري وأحمد والحاكم بهامش الفقرة ١٨٥.

⁽١٤)ن (ل ١٠١ ب) ص.

⁽١٥) قوله _ تعالى _: ﴿ فَأَجَلِدُوا كُلُّ وَبَعِر يَتُّهُمَا مِأْنَةً جَلَدَّةً ﴾ لم يثبت في (ش).

⁽١٦) قوله _ تعالى _: ﴿ كُلُّ وَعِنْهِ مِنْهُمَّا مِأْنَةَ جَلْدَةً ﴾ لم يَثبت في (ت).

⁽١٧) من الآية الثانية، سورة النور.

⁽١٨) في (ت) (تنزع).

ثبابها إلا الحشو والعرو، لأن أعضاء المرأة عورة.

وإنَّ حَفَرٍ لَهَا فِي الرَّجْمُ جَازُ كُمَا فَعَلَ عَلَي - رَضِي الله عَنْهُ - بِشُواحَةُ (١)

ولا يقيم المولى الحد على عبده إلا بإذن الإمام لقوله _ عليه السلام _: «أربع إلى الإمام منها إقامة الحد»(٤).

و فإن (°) رجع أحد (٦) الشهود بعد الحكم قبل الرجم ضربوا الحد وسقط الحد عن المشهود عليه، لأن القضاء هو الإحكام البالغ وهو الذي لا يتصور فوقه وذلك بالإمضاء، وضرب الشهود الحد (لأنهم أقروا)(^) أنهم قذفة كاذبون.

٤٢٥ وإن رجع (٩) بعد الرجم حد الراجع وحده وضمن ربع الدية، لأنه

⁽١) في صلب (ص) كتب (لشراحة) وصححت بالهامش بما أثبتناه.

⁽٢) لم أجد لها ترجمة في كتب التراجم التي بين يدي.

⁽٣) أخرج أحمد والبيهقي فعل على .. رضى الله عنه .. بشراحة الهمدانية عند رجمها: رواية أحمد (ج١ ص ١٢١): عن مجاهد ثنا عامر [الشعبي] قال كان لشراحة زوج غاتب بالشام وأنها حملت فجاء بها مولاها إلى على بن أبي طالب _ رضي الله عنه _ فقال: إن هذه زنت، فاعترفت فجلدها يوم الخميس مائة ورجمها يوم الجمعة وحفر لها إلى السرة وأنا شاهد رواية البيهقي (ج٨ ص ٢٢٠) باختصار: "عن الشعبي جيء بشراحة الهمدانية إلى على _ رضي الله عنه _. . . قال: فأمر بها فحبست فلما وضعت ما في بطبها أخرجها يوم الخميس فضربها مائة وحفر لها يوم الجمعة في الرحبة . . . ".

⁽٤) أقرب النصوص إلى هذا ما أخرجه ابن أبي شيبة في مصنفه (ج٩ ص ٥٥٣، ٥٥٤ الحديث ٨٤٨٧) قال: الحدثنا عبدة عن عاصم عن الحسن قال: أربعة إلى السلطان: الزكاة والصلاة والحدود والقضاء؟. ونقله عن الحافظ الزيلمي في نصب الرابة (ج٣ ص ٣٢٦): بلفظه وذكر هذه الأربع إلا كلمة «القضاء» حاء بدلاً منها

كلمة «القصاص».

⁽۵) في (ت، ش) (وإذ).

⁽٦) في (ش) (واحد). (٧) في (ش) زيادة (من) وهي تناسب السياق في هذه النسخة.

⁽٨) ما بين القوسين يماثله في (ش) (لأنه ظهر).

⁽٩) في (ش) زيادة (أحدهم).

تنف بهم جميعاً وإن نقص عدد الشهود عن أربعة حدوا، لقوله ـ تعالى ـ · (١) ﴿ وَإِذْ لَمْ يَأْتُواْ بِٱلشَّهِدَآءِ فَأُولَتِهِكَ عِندَ ٱللَّهِ هُمُ ٱلكَنْدِبُونَ ﴾ (٢) ، (٣) .

و ٢٥ وإحصان الرجل (١) إن يكون حراً عاقلاً بالغاً مسلماً (٥) قد تزوج امرأة نكاحاً صحيحاً و(١) دخل بها وهما على صفة الإحصان لتكون (١) مما النعمة سباً لتكامل الجناية والعقوبة. وقال الشافعي (١) - (رحمه الله) (١١) الإسلام ليس بشرط. ولا يجمع في المحصن بين (الجلد والرجم) (١١) لأن كل واحد (١١) كاف، لأن الله - تعالى - قال: ﴿ فَالْجَلِدُوا كُلُّ وَجِهِ بَهُما مِأْتَهُ اللهُ عنه -: «الشيخ والشيخة (إذا جنوبا) (١١) فارجموهما البئة نكالاً من الله (١١).

- (٢) ن (ل ١١٩ أ) ش.
- (٣) من الآية ١٣، سورة النور.
- (٤) في (ت، ش) (الرجم) وما أثبتناه أولى، لأن المثال فيه تزوج امرأة.
 - (٥) انظر: المسوط ج٩ ص ٣٩.
 - (٦) في (ت) زيادة (قد).
 - (٧) في (ت، ش) (ليكون).
 - (٨) ن (ل ١٠١١) ت.
 - (٩) انظر: المهذب ج٢ ص ٢٦٧.
 - (۱۰) زیادة من (ش).
 - (١١) ما بين القوسين في (ت) تقديم وتأخير.
 - (١٢) مي (ش) زيادة (منهما حد).
- (١٣) قُوله تعالى ﴿ كُلُّ زَيدٍ يَنْهُمَّا مِأَنَّةَ جَلَّدَّةٍ ﴾ لم يرد إلا في هامش (ش).
 - (١٤)من الآية الثانية، سورة النور.
 - (١٥) سبق ترجمته _ رضي الله عنه _ بهامش الفقرة ٤٣.
 - (١٦) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش
- (١٧) من حديث أخرجه بلفظه ابن ماجة بدون النكلاَ من الله عن ابن عباس ـ رضي الله عنه ـ. انظر: سنن ابن ماجة ج٢ ص ٨٥٣، ٨٥٤ الحديث ٢٥٥٣. وجاء في حديث أخرجه مالك في الموطأ عن سعيد بن المسيب، قال عمر بن الخطاب:

 ا . . . إياكم أن تهلكوا عن آية الرجم، يقول قائل: لا نجد حدين في كتاب الله، فقد رجم رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ ورجمنا والذي نفسى بيده لولا أن ع

⁽١) قوله .. تعالى .. ﴿ فَإِدَا ﴾ كتب في (ش) (فإن) وهو خطأ.

ولا يحمع في البكر بين الجلد والنفي وذلك للحديث (١) وهو قوله عليه السلام -: اخذوا عني، خذوا عني قد جعل الله لهن سبيلاً، البكر بالبكر حلد مائة، وتغريب عام، والثيب بالثيب جلد مائة ورجم بالمحجارة (٣)، انتسخ بقوله مائة، وتغريب عام، وألرَّانِي فَأَجَلِدُوا كُلَّ وَعِلْ مِنْهُما مِأْنَةَ جَلَّالُونِ (١) (١) الآية (١) وقال تعالى -: ﴿ الرَّانِيَةُ وَالرَّانِي فَأَجَلِدُوا كُلَّ وَعِلْ مِنْهَا مِأْنَةَ جَلَّالُونِ (١) (١) الآية (١)

يقول الناس: زاد عمر في كتاب الله لكتبتها: الشيخ والشيخة فارجموهما آلبته. فإنا قد قرأناها». قال مالك: قوله: الشيخ والشيخة: يعني: الثيب والثيبة فارجموهما ألبتة. موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ١٩٥، ٩٥ والحديث ١٠٠١، وأخرج أحمد في مسنده (ج٥ ص ١٨٣) عن قتادة، عن يونس بن جبير، عن كثير بن الصلت قال: كان ابن العاص وزيد بن ثابت يكتبان المصاحف فمروا على هذه الآبة. فقال زيد سمعت رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يقول: الشيخ والشيخة إذا زنيا فارجموهما البتة...».

(١) في (ت) (في الحديث)، وفي (ش) (الحديث) وهو خطأ.

(۲) ن (ل ۱۰۲ أ) ص.

 (٣) أخرجه مسلم والترمذي وأبو داود وابن ماجة عن عبادة بن الصامت _ رضى الله عنه _: فقد أخرجه مسلم (ج٣ ص ١٣١٦ الحديث ١٦٩٠ (١٢) بهذا اللفظ وفيه دريفي سنة، بدلاً من اوتغريب عاما وفيه اوالرجم بدلاً من اورجم بالحجارة وأخرجه الترمذي (ج٤ ص ٤١، ٤٢ الحديث ١٤٣٤): «خذا عنى فقد جعل الله لهنّ سبيلاً، الثيب بالثيب جلد مائة ثم الرجم، والبكر بالبكر جلد مائة ونفي سنة؟. قال الترمذي هدا حديث حسن صحيح والعمل على هذا عند بعض أهل العلم من أصحاب التبي ـ صلى الله عليه وسلم وقال بعض أهل العلم من أصحاب النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ. . . الثيب إنما عليه الرجم ولا يجلد، وقد روي عن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ مثل هذا في عير حديث في قصة ماعز وغيره أمر بالرجم ولم يأمر أن يجلد قبل أن يرحم . . . ، وأخرجه أبو داود (ج٤ ص ١٤٤ الحديث ٤٤١٥ ، ٤٤١٦): بلفظ: اخذوا عني، خذوا عني، قد جعل الله لهن سبيلاً: الثيب بالثيب حلد مائة ورمي بالحجارة والبكر بالبكر جلد ماتة ونفي سنة. وفي حديث آخر له بمعناه وفيه اقال: جلد مائة والرجم. وأخرجه ابن ماجة (ج٢ ص ٨٥٢، ٨٥٣ الحديث ٢٥٥٠): بلفظ المصنف ولكن بدون تكرار اخذوا عني الوقيه الوتغريب سنة الرجم بدلاً من قورجم بالحجارة وأخرجه أحمد (ح٣ ص ٤٧٦): عن سلمة بن المحبق ولفظه بمثل لفظ رواية مسلم.

(1) قوله _ تعالى _ ﴿ فَآجَلِدُوا كُلُّ وَبِيدٍ نِنْهُمَّا مِأْتَةَ جَلَّدٌّ ﴾ لم يثبت في (ص).

(٥) من الآية الثانية سورة النور.

(٦) سقطت من (ت، ش).

الشافعي (۱) _ (رحمه الله)(۲) _ الفي حد بالحديث (وعندنا (۳) ليس بحد)(١) إلا أن يرى الإمام (۵) ذلك مصلحة فيغربه (۱) على قدر ما يرى لأن النبي (صلى الله عليه وسلم)(۷) _ الفي (۸) هيت المخنث (۱) ، (۱۱) عن مكة (11) ، وعرب

(١) انظر: الأم ج١ ص ١٣٢،

(٢) سقطت من (ت).

(٣) انظر: المسوطج ص ٤٤، ٤٤.

(٤) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة تكمل الحكم.

(٥) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش، وسقطت من (ش).

(٦) في (ش) فراغ بمقدار كلمة.

(٧) كذًا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

(٨) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (بعث) وسقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

- (٩) قال صاحب الفتح: والمخنث يكسر النون وبفتحها من يشبه بخلقه النساء في حركاته وكلامه وعبر ذلك، فإن كان من أهل الخلقة لم يكن عليه لوم وعليه أن يتكلف إزالة دلك، وإن كان بقصد منه ويتكلف له فهو المذموم، ويطلق عليه اسم مخنث سواء فعل الفاحشة أو لم يفعل انظر: فتح الباري ج٩ ص ٣٣٤. لسان العرب ح٢ ص ١٢٧٢. تاح العروس ج١ ص ٣٢٠.
- (۱۰) هيت المخنث قبل اسمه ماتع وقبل مانع، وعده جعفر في الصحابة، وقبل كان يدخل على أزواج النبي صلى الله عليه وسلم وكانوا يعدونه من غير أولى الإربة من الرجال، قبل دخل على النبي صلى الله عليه وسلم يوماً وهو عند يعض نسائه وهو ينعت امرأة فقال إدا أقبلت أتبلت بأربع وإذا أدبرت أدبرت بثمان فقال النبي صلى الله عليه وسلم -: لا أرى هذا يعرف ما ها هنا لا يدخلن عليكن، قالت فحجبوه. وقبل إن رسول الله صلى الله عليه وسلم أخرجه إلى البيداء، وكان يدخل كل جمعة يستطعم ويرجع، وقبل نفاه إلى روضة خاخ. انظر ترجمته: أسد الغابة ج٥ ص ٧٥. الروض الأنف ج٤ ص ١٦٣. فتح الباري ج٩ ص ٣٣٤.
- (۱۱) جاء في صحيح البحاري من حديث أم سلمة _ رضي الله عنها _ قالت: الدخل علي النبي _ صلى الله عليه وسلم _ وعندي مخنث قسمعته يقول لعبد الله بن أبي أمية: يا عبد الله أرأيت إن فتح الله عليكم الطائف غدا فعليك بابنة غيلان فإنها تقبل بأربع وتدبر بثمان فقال النبي _ صلى الله عليه وسلم _ لا يدخلن هؤلاء عليكن. قال ابن عيينة وقال ابن جربج: المخنث هيت.

وفي رواية أخرى للبخاري جاء فيها: «فقال المخنث لأخي أم سلمة عبد الله بن أبي أمية وفي رواية أخرى للبخاري جاء فيها: «فقال الله عليه وسلم ..: لا يدخلن هذا عليكم». وفي رواية ثالثة له أبضاً فقال النبي _ صلى الله عليه وسلم ..: «لا يدخلن هؤلاء عليكن» صحيح البخاري مع الفتح ج٨ ص ٣٣ الحديث ٤٣٣٤، ج٩ ص ٣٣٣ =

 $^{(1)}$ عمر $^{(1)}$ ، رضي الله عنه $^{(1)}$ نصر بن الحجاج

وإذا (٤) زنا المريض وحده الرجم رجم (٥)، لأنه للإهلاك، فإن كان حدّه الجلد (٦) لم يجلد حتى يبرأ، لأنه للتأديب، والجلد في المرض (١) ربما كان إهلاكاً.

وإذا زنت الحامل لم (^) تحد حتى تضع (*)، لأن في ذلك إضراراً بالولد الذي لم يجن، فإن كان حدها الجلد تركت حتى تتعالى من نفاسها لئلا يصير الجلد (١٠) مهلكاً، وإن كان الحد هو الرجم ترجم في الحال.

الحديث ٥٢٣٥، ح١٠ ص ٣٣٣ الحديث ٥٨٨٧. وأخرجه مسلم (ج٤ ص
 ١٧١١، ١٧١١ الحديث ٢١٨٠، الحديث ٢١٨١ (٣٣).

الرواية الأولى جاء فيها اقال [صلى الله عليه وسلم]: «لا يدخل هؤلاء عليكم». وجاء في الرواية الثانية له ، قوله _ صلى الله عليه وسلم _: «ألا أرى هذا يمرف ما ههنا. لا يدخلن عليكنّ قالت: قحجوه، ولم يرد فيما أخرجه البخاري ومسلم قصة نفيه وإنما ورد منعه من الدخول على نساءه، ولم أجد فيما بين يدي من الكت ما يثبت نفيه إلا ما نقله صاحب فتح الباري فقد جاء فيه قوله: «وروى المستغفري من مرسل محمد بن المنكدر؛ أن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ نفى هيتا في كلمتين تكلم بهما من أمر النساء، قال لعبد الرحمن بن أبي بكر: إذا فتحتم الطائف غذاً فعليك بابنة غيلان . . . ، انظر: فتح الباري ج٩ ص ٢٣٤.

- (١) سبق ترجعته _ رضى الله عنه بهامش الفقرة ٤٣.
- (٢) في (ص) زيادة (أنه عرب) ثم شطب عليها، لأن فيه تكرار.
- (٣) هو نصر من حجاج بن علاط السلمي البهزي، شاعر من أهل المدينة، وكان حميلاً، وسمع عمر _ رضي الله عنه _ امرأة تتغزل فيه فأمر عمر أن يحلق شعره وقال له: فتنت نساء المدينة يا بن حجاج لا تجاورني في بلدة أنا مقيم بها، ثم سيره إلى البصرة، انظر: شرح نهج البلاغة ج٢ ص ٧٦٨ _ ٧٧١، رغبة الأمل ص ١٣٩ ع ١٠١، الأعلام ج٨ ص ٢٢.
 - (٤) ن (ل ١١٩ ب) ش.
 - (٥) في (ش) زيادة (في الحال).
 - (٦) في (ش) (للإجلاد) وهو تصحيف.
 - (٧) في (ش) (المريض)
 - (٨) ني (ت) (لا).
 - (٩) في (ش) زيادة (حملها).
 - (١٠) سقطت من صلب (ت) ملحقة فوق السطر وفي (ص) (الحد).

فصل

وإذا شهد الشهود بحد متقادم (١) لم يمنعهم (٢) عن إقامته بعده (٣) عن الإمام لم (١) تقبل (٥) شهادتهم إلا في حد القذف خاصة (١) لقول (٧) عمر (٨) رضي الله عنه ـ: «أيما شهود شهدوا بحد لم يشهدوا عند حضرته فإنما هو شهود ضغن (٩) ولا شهادة لهم إلا في حد القذف، لأنه لا تصلح (١٠) الشهادة به إلا بعد الدعوى.

٥٢٩ ومن وطيء (١١) (أجنبية فيما دون الفرج عزر (١٢)، لأمه يحتاج إلى

(۱) ن (ل ۱۰۱ ب) ت.

⁽٢) كذا في (ت، ش) وقي (ص) (يقطعهم).

⁽٣) في (ت، ش) (بعدهم).

⁽٤) في (ت) (لا).

⁽۵) في (ش) (پفـل) وهو (تصحيف).

⁽٦) فوق السطر في (ت) زيادة (لأنه حق العبد) وهي زيادة توضيحية.

⁽٧) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (لحديث) وما أثبتناه أولى لدفع التوهم.

⁽A) سبق ترجمته ـ رضى الله عنه ـ بهامش الفقرة ٤٣.

⁽٩) لم أجد أثراً عن عمر بهذا النص فيما بين يدي من الكتب. وأخرج الدارقطني والبيهةي عن الشعبي قال: أتى عليّ ـ رضي الله عنه ـ بشراحة الهمدانية قد فجرت . . . وجاء فيه قول عليّ: ١٠. . أيما امرأة نعى عليها ولدها أو كان اعتراف فالإمام أول من يرجم ، ثم الناس، فإن نعتنها شهود، فالشهود أول من يرجم ثم الناس . هذا لفظ الدارقطني ج٣ ص ١٢٤ ـ لفظ البيهقي: ١٠. . وأيما امرأة جي بها أو رجل زان فشهد عليه أربعة بالزنا فالشهود أول من يرجم ثم الإمام ثم الماس انظر: السنن الكبرى للبيهقي ج٨ ص ٢٢٠.

⁽١٠) في (ش) (يصلح) وما أثبتناء أولى للنجانس.

⁽١١) في (ش) زيادة (جارية).

⁽١٢) مقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

تقويمه (۱) ولا حد على من وطى و جارية)(۲) ولده وولد ولده وإن قال علمت أنها علي حرام (۱) لقوله عليه السلام .: «أنت ومالك لأبيك (۱۱) فهذا أورث (۵) شهة دارثة للحد.

وإن^(۱) وطىء جارية أبيه أو أمه أو زوجته، أو وطىء العدد جارية مولاه وقال علمت أنها عليّ حرام حد، لأنه لا شبهة (۱) في المحل، وإن قال ظننت أنها (عليّ حلال)(۱) لم (۱) يحد لوجود سبب (۱۰) الاشتباه.

ومن وطيء جارية أخيه أو عمه وقال ظننت أنها (عليّ حلال)(١١) حد، لأنه ليس موضع^(١١) الاشتباه.

ومن زُفّت إليه غير امرأته وقالت (١٣) النساء إنها زوجتك قوطتها لا حد عليه، لأنه موضع الاشتباه وعليه المهر، ومن وجد امرأة على فراشه فوطئها [فعليه الحد، لأنه ليس موضع (١٢) الإشتباه، إذا لم تكن (١٤) زفت إليه.

⁽١) مي (ش) (تعزير).

⁽٢) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش.

⁽٣) ن (ل ١٠٢ ب) ص.

⁽³⁾ أخرجه أبو داود وابن ماجة وأحمد في ثلاث روايات باللفظ الذي أورده المصنف عن عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده. إلا أن في رواية أبي داود وأحمد في روايتين قالا: «أنت ومالك لوالدك». انظر: سنن أبي داود ج٣ ص ٢٨٩ الحديث ٣٥٣٠. سنن ابن ماجة ج٢ ص ٢٦٩ الحديث ٢٢٩٢. مسند أحمد ج٢ ص ١٧٩٠ عبد الله وأخرجه ابن ماجة أيضاً باللفظ الذي أورده المصنف عن حابر بن عبد الله وضى الله عنه و انظر: سنن ابن ماجة ج٢ ص ٧٦٩ الحديث ٢٢٩١.

⁽٥) ني (ت، ش) (أورثت) وهو تصحيف.

⁽٦) في (ش) (إذا) ،

⁽V) في (ت) زيادة (la).

⁽٨) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (تحل لي).

⁽٩) ني (ش) (لا).

⁽۱۰) ن (ل ۱۲۰ ا) ش.

⁽١١) في (ت) (تحل لي).

⁽۱۲) ئی (ت) (بمرضع).

⁽١٣) في (ش) (قلن) رفي (ت) (قال).

⁽١٤) كذًا في (ش) وهي الأولى وفي (ص) (يكن) وهو تصحيف.

ومن تزوج امرأة لا يحل له نكاحها فوطنها] (١) لا(٢) يجب عليه (٣) الحد عند أبي حنيفة (١) $= (c-a)^{(a)}$ الأن النكاح مبيح فأورث شبهة الإباحة (٢) وعند أبي يوسف ومحمد (٢) $= (c-a)^{(a)}$ يحد (١٠) يضف إلى محله فيلغوا.

ومن أتى امرأة في الموضع (١١) المكروه أو عمل عمل قوم لوط فلا حد عليه عند أبي حنيفة (١٢) $= ((-7)^{(1)})^{(1)}$ ويعزر (١٢) (وقال أبو يوسف ومحمد (١٢)) $= ((-7)^{(1)})^{(1)}$ (رحمه الله) $= (-7)^{(1)}$ هو كالزناء وهو قول علي $= (-7)^{(1)}$

(١) ما بين المعكوفين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

(٢) في (ش) (لم).

(٣) زيادة من (ت، ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.

(٤) انظر: المبسوط ج٩ ص ٨٥، ٨٦.

(٥) سقطت من (ت).

(٦) في (ش) (للإباحة).

(٧) انظر: المبسوط ج٩ ص ٨٥، ٨٦.

(٨) سقطت من (ت).

(٩) في (ش) (يجب عليه الحد)، وفي (ت) (يجب الحد).

(۱۰) ن (ل ۱۰۲) ت.

(١١) في (ش) (موضع).

(١٢) انظر: المرجع السابق ج٩ ص ٧٧.

(١٣) تقدمت في (ش) بعد عبارة (فلا حد عليه).

(١٤) ما بين القوسين يماثله في (ت) (وقالا).

(١٥) في (ش) (رحمه الله) وسقطت من (ت).

(١٦) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٢٤.

(١٧) لم أجد هذا الأثر في الكتب التي بين يدي. وأخرج ابن أبي شيبة في مصنفه (ج٩ ص ٥٣٠ الأثر رقم ٨٣٨٨) عن يزيد بن قيس أن علياً رجم لوطياً. وجاء في مسند أحمد (ج٢ ص ٤٣٤): عن الحارث بن مخلد عن أبي هريرة _ رضي الله عنه _ عن النبي _ صلى الله عليه وسلم _: ﴿لا ينظر الله _ عز وجل _ إلى رجل جامع امرأته في دبرها، وأخرج أبو داود (ج٢ ص ٢٤٩ الحديث ٢١٦٧): ٤عن الحارث بن مخلد عن أبي هريرة _ رضي الله عنه _ قال: قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: «ملعون من أتى امرأته في دبرها». وفي سند هذين الحديثين الحديثين الحارث بن مخلده قال عنه ابن حجر: «أحرجوا له حديثاً واحداً في إتيان المرأة =

_رضي الله عنه _، لأن الداعي موجود، ولأبي حنيفة _ (رحمه الله) (١٠ _، أنه لو كان زنا حقيقة لما اختلفوا فيه، ومن وطيء بهيمة فلا حد عليه، لقصور الداعي،

ومن زنى في دار الحرب أو في دار البغى ثم خرج إلينا لم يحد^(٢)، لأن أحكامنا لا تجري عليهم (والله أعلم)^(٣)، (١).

في دبرها. قلت: البزار ليس بمشهور، وقال ابن القطان: مجهول الحال، وذكره
 أبن حبان في الثقات، انظر: تهذيب التهذيب ج٢ ص ١٥٦، وأخرح الترمذي (ج٣ ص ١٥٦ الحديث ١١٦٥): «عن ابن عباس قال: قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ..: لا ينظر الله إلى رجل أتى رجلاً أو امرأة في الدبرة، قال الترمدي: هذا حديث حس غريب».

⁽١) في (ش) (رضي الله عنه) وسقطت من (ت).

⁽٢) في (ت، ش) (بقم عليه الحد).

⁽٣) سقطت من (ت).

⁽٤) ن (ل ١٢٠ ب) ش.

باب حد الشرب(١)

ومن شرب الخمر فأخذ وريحها موجودة (٢) فشهد (٣) الشهود بذلك عليه، أو أقر فعليه الحد، لإجماع الصحابة (٤) - (رضوان الله عليهم أجمعين) (٥) - على وجوب الحد، وقال النبي (٦) - (صلى الله عليه وسلم) (١) -:

(۱) ن (ل ۱۰۳ أ) ص.

(٣) في (ش) (وشهد).

- (٤) أخرج أبو داود (ج٤ ص ١٦٦، ١٦٧ الحديث ٤٤٨٩): عن الزهري، عن عبد الرحمن بن أزهر، من حديث طويل جاء فيه: «... فلما كان عمر كتب إليه خالد بن الوليد: إن الناس قد انهمكوا في الشرب وتحاقروا الحد والعقوبة، قال هم عندك فسلهم، وعنده المهاجرون الأولون، فسألهم فأجمعوا على أن يضرب ثمانين، قال: وقال علي: إن الرجل إذا شرب افترى، فأرى أن يجعله كحد الفرية. وأخرج الدارقطني أيضاً. «... قال الزهري: ثم أخبرني حميد بن عبد الرحمن عن ابن وبرة الكلبي قال: أرسلني خالد بن الوليد إلى عمر، فأتبته ومعه عثمان بن عفان وعبد الرحمن بن عوف وعلي وطلحة والزبير وهم معه متكثون في المسجد، فقلت: إن خالد بن الوليد أرسلني إليك، وهو يقرأ عليك السلام، ويقول: إن النس قد انهمكوا في الخمر وتحاقروا العقوبة فيه، فقال عمر هم ويقول: إن النس قد انهمكوا في الخمر وتحاقروا العقوبة فيه، فقال عمر هم المفتري ثمانين، فقال عمر: بلغ صاحبك ما قال. فجلد حالد ثمانين جلدة، وجلد عمر ثمانين، فقال عمر: بلغ صاحبك ما قال. فجلد حالد ثمانين جلدة، وجلد عمر ثمانين، فقال عمر: بلغ صاحبك ما قال. فجلد حالد ثمانين جلدة، وجلد عمر ثمانين، فقال عمر: بلغ صاحبك ما قال. فجلد حالد ثمانين جلدة، وجلد عمر ثمانين، للدارقطني ح٣
 - (٥) في (ش) (رضي لله عنهم) وسقطت من (ت).
 - (٦) كلمة (النبي) سقطت من (ت).
- (٧) من حديث أخرجه بلفظه أبو داود (ح٤ ص ١٦٥ رقم الحديث ٤٤٨٥) عن قبيصة بن ذؤيب، ومن حديث أخرجه بلفظه أحمد في مسنده (ج٢ ص ١٩١): عن عبد الله بن عمرو بن العاص، وأخرجه النسائي (ج٨ ص ٣١٣): «عن ابن "

⁽٢) كذا في (ت) رفي (ص) (موجود)، وفي (ش) (توجد).

(من شرب الحمر فاجلدوه فإن عاد فاجلدوه وإن أقر بعد ذهاب رائحتها(۱) لم يجب (۲) الحد (۳) وقال محمد (۳) _ (رحمه الله)(٤) _ يجب (۱) وقال محمد الله بن مسعود (۱) _ يجب الله عنه _ أنه أتى محتملة ، و (۱) لهما حديث عبد الله بن مسعود (۱) _ رصي الله عنه _ أنه أتى بسكران فقال (۸) : «تلتلوه (۹) ومزمزوه (۱۰)

- (١) في (ت) (ربحها) وكلاهما صحيح. انظر: لسان العرب ج٣ ص ١٧٦٥.
 - (٢) في (ش) زيادة (عليه).
 - (٣) انظر. الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ٧٧،
 - (٤) سقطت من (ت).
 - (a) في (ت، ش) زيادة (الحد).
 - (٦) الواو زيادة من (ش).
 - (٧) سبق ترجمته _ رضي الله عنه _ بهامش الفقرة ٥١.
- (A) تكررت في (ص) لورودها في آخر سطر وأول آخر وقد شطب على الأخبرة.
- (٩) التلتلة: السوق بعنف. ومعنى تلتلوه في هذا الأثر: أن يحرك الشارب ليعلم هل شرب أم لا وقيل معنى ثلتله أي زعزعه وأقلقه، انظر: النهاية في غريب الحديث والأثرج! ص ١٩٤. لسان العرب ج! ص ١٤٤٠.
- (١٠) مزمزه: حركه وأقبل به وأدبر. قال ابن الأثير: هو أن يحرك تحريكاً عنيفاً. لعله يفيق من سكره ويصحو، انظر: النهاية في غريب الحديث والأثرج؟ ص ٣٢٥ ثاج العروس ج٤ ص ٨١٠

واستنكهوه(١) فإن وجدتم رائحة الخمر فحدوه،(٢) علق بذلك.

٣٤ ومن سكر من النبيذ حد، لأن عمر (٣) _ رضي الله عنه _ أقام الحذ على أعرابي سكر من النبيذ (١).

و⁽⁰⁾ لا حد على من وجد منه رائحة الخمر، لأمها محتملة (لعله شربها كرها)⁽¹⁾، وكذلك^(٧) لو تقيأها.

 (١) النكهة: ريح القم، وتكهنه: شممت ريحه، قال ابن الأثير: استنكهوه: شموا تكهنه وراتحة قمه، هل شرب الخمر أم لا، انظر: النهاية في غريب الحديث والأثرج٥ ص ١١٧. لسان العرب ح٢ ص ٤٥٤٤.

(۲) أخرجه عبد الرزاق في مصنفه (ج۷ ص ۳۷۰ ـ ۳۷۳ الحديث رقم ۱۳۵۹):
عن أبي ماجد الحنفي أن ابن مسعود أناه رحل بابن أخيه وهو سكران، فقال: إني
وحدت هذا سكران يا أبا عبد الرحمن فقال: ترتروه، ومزمزوه، واستكهوه...
فوجودا منه ريح شراب.،، فضربه عبد الله ضرباً غير مبرح وأوجعه...
مختصراً. وأخرحه البيهقي (ج٨ ص ٣٢٦) بلعظ: «عن أبي ماجد قال جاء رجل
من المسلمين بابن أخ له وهو سكران فقال: يا أبا عبد الرحمن إن ابن أخي
سكران فقال: ترتروه، ومزمزوه، واستنكهوه ففعلوا... فضربه ضرباً غير مبرح
قلت: ما غير مبرح، قال ضرب ليس بالشديد ولا باللين... مختصراً.

(٣) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الففرة ٤٣.

(٤) أخرح الدارقطني (ج٤ ص ٢٦٠): عن سعيد بن ذي لعوة أن أعرابياً شرب في إدارة حمر نبيذاً فسكر، فضربه عمر الحدة. وعلى عليه الدارقطني بقوله لا يثبت هذا. وجاء في نصب الراية (ج٣ ص ٣٥٠): ورواه العقبلي في كتابه وزاد فيه: فقال الأعرابي إنما شربته من أداوتك، فقال عمر: إنما جلدناك على السكرة انتهى، وأعله بسعيد بن ذي لعوة وأسند تضعيفه عن البخاري وقال البيهقي في المعرفة: قال البخاري: سعيد بن ذي لعوة عن عمر في النبيذ يخالف الناس في حديثه، لا يعرف، وقال بعضهم: وسعيد بن حدان، وهو وهمه.

(٥) الواو سقطت من (ت).

(٦) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

(٧) في (ت، ش) (كذا).

(٨) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فلو).

 (٩) نبت مذهب للحس، وقيل: إنه مما ينتبذ أو بقوى به النبيذ. انظر: لـــان العرب ح١ ص ٢٥٨. معجم الألفاظ الفارسية المعربة ص ٢٧. ولبن الرماك^(١)]()؛ لا يحد^(؛)، وكذلك^(ه) المكره. ولا يحد حتى يزول عنه السكر ليتأدب به.

وحد الخمر والسكر في الحر ثمانون جلدة (٦)، (٧)،

(١) كتب (البرماك) وهو تصحيف. انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ٨٢.

- (٢) الرّمكة: الفرس، والبرذونة تتخذ للنسل، والجمع رّمَك، والرماك، والرمكات، كلمة فارسية معربة، تعريب كلمة «رمكا» بالفارسية القديمة ومعناها الفرس. انظر: لسان العرب ج٣ ص ١٧٣٣، تاج العروس ج٧ ص ١٣٧، معجم الألفاظ الفارسية المعربة ص ٧٣.
 - (٣) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة توضيحية مهمة.
 - (٤) ن (ل ١٠٢ ب) ت.
 - (٥) في (ت، ش) (وكذا).
 - (٦) سقطت من (ت، ش).
 - (٧) اختلف الفقهاء في مقدار حد السكر إلى فريقين:

الفريق الأول: يرى أن مقدار حد السكر ثمانون جلدة وهم الحنفية والمالكية وأحمد في الرواية المشهورة عنه، والشافعي في قول له.

المفريق الثاني: يرى أن مقدار حد السكر أربعون جلدة وهم الشافعي في الرواية المشهورة عنه وأحمد في رواية. ويستدل الفريق الأول بالآتى:

أولاً: بما أخرجه مسلم في روايتين ج٣ ص ١٣٣٠ الحديث ١٧٠٦ (٣٥، ٣٦) وأبو داود ص ١٦٣ الحديث ١٤٤٣. وصححه. داود ص ١٦٣ الحديث ١٤٤٣. وصححه. «عن أنس _ رضي الله عنه _ أن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ أتى برجل قد شرب المخمر فحلده بجريدتين نحو أربعين. قال وفعله أبو بكر، قلما كان عمر استشار الناس، فقال عبد الرحمن [بن عوف]: أخف الحدود ثمانين، فأمر به عمر». هذا لفظ إحدى روايتي مسلم.

ثانياً: واستدلوا أيضاً بما أخرجه البخاري وأحمد عن السانب بن يريد، قال: كنا نزتي بالشارب على عهد رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ وإمرة أبي بكر فصدرا من حلافة عمر فنقوم إليه بأيدينا ونعالنا وأرديتنا، حتى كان آخر إمرة عمر فجلد أربعين، حتى إذا عنوا وفقوا جلد ثمانين، هذا لفظ البخاري. صحيح البخاري مع الفتح ج١٢ ص ٦٦ الحديث ٢٧٧٩. سند أحمد ج٢ ص ٤٤٩.

ثَالِثاً: واستدلوا أيضاً بما أخرجه مالك في الموطأ (ص ٢٠٧ الحديث ١٥٣١) عن ثور بن يزيد الديلي: أن عمر بن الخطاب استشار في الخمر يشربها الرجل، فقال له علي بن أبي طالب: نوى أن نجلده ثمانين، فإنه إذا شرب سكر، وإذا سكر هذي، وإذا هذي افترى ـ أو كما قال ـ فجلد عمر في الخمر ثمانين. واستدل الفريق الثاني بالآتي: =

أولاً: بما أخرجه البخاري ومسلم وغيرهما عن أنس ـ رضي الله عنه ـ أن البي ـ صلى الله عليه وسلم ـ جلد في الخمر بالجريدة والنعال، وجلد أبو بكر أربعينه. صحيح البخاري مع الفتح ج١٢ ص ٦٣ الحديث ٦٧٧٣. ص ٦٦ الحديث ٦٧٧٦. صحيح مسلم ج٢ ص ١٣٣١ الحديث ١٧٠٦ (٣٧):

ثانياً: وأخرج مسلم ٣ ص ١٣٣١، ١٣٣١ الحديث رقم ١٧٠٧ (٣٨) وغيره عن حصين بن المنذر في قصة جلد الوليد بن عقبة في ولاية عثمان ـ رضي الله عنه وجاء فيها: ق. . . فقال: يا عبد الله بن جعفر قم فاجلده، فجلده، وعليّ يعد حتى بلغ أربعين فقال أمسك . . . * . والحاصل أن الجمهور يرون أن عقوبة شارب الخمر عقوبة حدية مستدلين بالأحاديث آنفة الذكر وبإجماع الصحابة، مع اختلافهم في مقدار الحد . ويذهب طائفة إلى أن عقوبة شارب الخمر عقوبة تعزيرية ، جاء في نيل الأوطار (ج٧ ص ١٦٠): قوحكى ابن المنذر والطيري وغيرهما عن طائفة من أهل العلم أن الخمر لا حد فيها، وإنما فيها التعزير * . مستدلين بالآتي:

أولاً: ما أخرجه البخاري وغيره عن أبي هريرة - رضي الله عنه - قال: أتي النبي - صلى الله عليه وسلم - برجل قد شرب الخمر، قال: اضربوه، قال أبو هريرة - رضي الله عنه -: فمنا الضارب بيده، والضارب بنعله، والضارب بثوبه، فلما انصرف قال بعض القوم: أخزاك الله. قال: لا تقولوا هكلا، لا تعينوا عيه الشيطان، صحيح البخاري مع الفتح ج١٢ ص ٦٦ الحديث ٢٧٧٧.

ثانياً: ما أخرجه البخاري أيضاً عن عقبة بن الحارث قال جيء بالنعيمان _ أو بابن النعيمان _ أو بابن النعيمان _ شارباً، فأمر النبي _ صلى الله عليه وسلم _ من كان بالبيت أن يضربوه قال: فضربوه فكنت أنا فيمن ضربه بالنعال. وفي رواية أخرى له جاء فيها: ق. . . فشق عليه، وأمر من في البيت أن يضربوه بالجريد والنعل، وكنت فيمن ضربه . صحيح البخاري مع الفتح ج١٢ ص ٦٤، ٥٠ الحديث ٢٧٧٤، الحديث ٢٧٧٥.

قالثاً: ما أخرجه البخاري وغبره من حديث السائب بن يزيد والذي سبق الاستشهاد به وجاء فيه: قوله _ رضي الله عنه _: «كنا نؤتي بالشارب على عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم _ وإمرة أبي بكر الصديق فصدرا من خلافة عمر فنقوم إليه بأيدينا ونعالنا وأرديتنا . . . ».

رابعاً: ما أخرجه البخاري ومسلم وغيرهما عن عمير بن سعيد النخعي قال: سمعت علي بن أبي طالب ـ رضي الله عنه ـ قال: ما كنت الأقيم حداً فيموت فأجد في نفسي، إلا صاحب الخمر فإنه لومات وديته، وذلك أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ لم يسته. هذا لفظ البخاري. انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج ١٢ ص ٦٧٧٨.

خامساً: ما أخرجه أبو داود (ج} ص ١٦٢ الحديث ٤٤٧٦) عن عكرمة عن ابن "

لحديث علي (١) _ رضي الله عنه _ أنه قال (٢) إذا سكر هذى وإذا هذى افترى فيجب عليه حد المفترين (٣).

(وإن)(1) كان(0) عبداً حد(1) أربعين(٧)، ومن أقر بشرب الحمر

- عباس أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ لم يقم في الحمر حداً. وقال ابن عباس: شرب رجل فسكر فلقي يميل في الفج، فاتطلق به إلى النبي ـ صلى الله عليه وسلم .. فدما حاذى بدار العباس الفلت فدخل على العباس فالتزمه، فدكر ذلك للنبي _ صلى الله عليه وسلم _ فضحك وقال: «أفعلها» ولم يأمر فيه بشيء . ويرد الشيخ الشوكاني في نيل الأوطار (ج٧ ص ١٦١) دعوى الإجماع التي يستدل بها الجمهور بقوله: "والحاصل أن دعوى إجماع الصحابة غير مسلمة، فإن احتلافهم في ذلك قبل إمارة عمر وبعدها وردت به الروايات الصحيحة، ولم يثبت عن النبي ـ صلى الله عليه وسلم _ الاقتصار على مقدار معين بل جلد تارة بالجريد، وتارة بالنعل، وتارة بهما فقط، وتارة بهما مع الثباب، وتارة بالأيدي والنعال، والمنقول من المقادير في ذلك إنما يطريق التخمين ولهذا قال أنس: "نحو أربعين. . . ؛ انتهى، والأثر الذي أخرجه مالك في قصة استشارة عمر _ رضى الله عنه _ الصحابة في الخمر يشربها الرجل فقال له على ابن أبي طالب: نرى أن نجلده ثمانين، فإنه إذا شرب سكر وإذا سكر هذي، وإذا هذي افترى؛. قال عنه الشوكاني (ج٧ ص ١٦٥) اعلم أن معنى هذا الأثر لا يتم إلا بعد تسليم أن كل شارب خمر يهذي بما هو افتراء، وأن كل مفتر يجلد ثمانين جلدة، والكل ممنوع، فإن الهذيان إذا كان ملازماً للسكر فلا يلازمه الإفتراء، لأنه نوع خاص من أنواع ما يهذو به الإنسان والجلد إنما يلزم من افترى افتراء خاصاً وهو القذف لا كل مفتر . . .» والله _ تعالى _ أعلم . انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ٨٣. التاج والإكليل بهامش مواهب الجليل ج٦ ص ٣١٧. بداية المجنهد ح٢ ص ٤٠٦. روضة الطالبين ج١٠ ص ١٧١. المغنى ج٨ ص ٣٠٧. الإنصاف ج١٠ ص ٢٢٩، ٢٣٠. نيل الأوطار للشوكاني ج٧ ص ١٥٦ ـ ١٦٥.
 - (١) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش الفقرة ٢٤.
 - (۲) ن (ل ۱۲۱ أ) ش.
- (٣) أخرجه مالك في الموطأ (ص ٢٠٧ الحديث ١٥٣١)، وسبق ذكر لفظه بهامش هذه الفقرة في ثبايا دراسة مسألة مقدار حد الخمر.
 - (٤) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فإن).
 - (٥) سقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش،
 - (١) ني (ش) (جلد) رني (ت) (حده).
- (٧) في جميع النسخ (أربعون) وفي (ش) كأنه صححها إلى (أربعين) وهو الصحيح،
 لأنه مفعول به منصوب بالياء.

و(1) السكر ثم رجع لم يحد، لأن الحدود(٢) تدرأ بالشهبات(٢) فلعله صادق(١) في رجوعه.

ويثبت الشرب بشهادة شاهدين (٥) وبإقراره مرة واحدة (٢) وعن أبي يوسف (٢) _ (رحمه الله) (٢) أنه (١) لا يقبل (٢٠) فيه إلا الإقراد مرتين اعتباراً بعدد الشهود، كما في الزنا لنا (١١) أن هناك ثبت غير معقول المعنى، لأن (في الإقراد) (٢) الثاني لا يثبت إلا ما ثبت (٢) بالإقراد الأول.

ولا يقبل فيه شهادة النساء مع الرجال؛ لحديث الزهري(١٤) _ (رحمه

 (١) في (ش) (أو) وهو الأولى لأن الواو قد تشعر بأن الحد من مجموع شرب الخمر والسكر وليس كذلك عند الحقية.

(٢) في (ت) (الحد) وهو تصحيف.

(٣) جاء في مسئد أبي حنيفة: قعن مقسم، عن ابن عباس قال: قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ: ادرؤوا الحدود بالشبهات، انظر: مسئد أبي حنيفة مع شرحه للملا على الفارى، ص ١٨٦. وقد تقدم تخريج حديث قادرؤوا الحدود عن المسلمين ما استطعتم، بهامش الفقرة ٧٥٥.

(٤) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (الصادق) وهو تصحيف لأن (ال) تفيد معنى الكمال في الصدق ولا يتفق هذا مع المقام لوجود (لعل).

(٥) ني (ش) (رجلين).

(٦) انظر: الهداية مع شرح متح القدير ج٥ ص ٨٥.

(٧) سقطت من (ت).

(۸) از (ل ۱۰۴ ب) ص.

(٩) في (ت) (لأنه) وهو تصحيف.

(۱۰) نی (ش) (تقبل).

(۱۱) في (ش) (ولهما) وفي (ت) (ولنا).

(١٢) ما بين القوسين يماثله هي (ت، ش) (بالإقرار).

(۱۳) می (ت، ش) (یثبت).

(١٤) هو محمد بن مسلم، بن عبد الله، بن شهاب من بني زهرة بن كلاب، قرشي، تابعي، مدني، رأى عشرة من الصحابة ـ رضي الله عنهم ـ وهو أول من دون الحديث، وأحد كار الحفاظ والفقهاء، كان يحفظ ٢٣٠٠ حديث، النصف منها مسند، قبل: مولده سنة ٥١ هـ وتوفي سنة ١٧٤ هـ وقبل غير ذلك. انظر ترجمته: وفيات الأعيان ج٤ ص ١٧٧ ـ ١٧٩. تهذيب التهذيب ج٩ ص ٤٤٠ ـ ٢٥٠. الأعلام ج٧ ص ٩٠.

الله) $(1)^{(1)}$: "مضت السنة من لدن $(1)^{(1)}$ وصول الله _ (صلى الله عليه وسلم) $(1)^{(1)}$ _ والحليفتين من بعده أن لا تقبل $(1)^{(1)}$ شهادة النساء مع الرجال في الحدود (والقصاص) $(1)^{(1)}$ (والله أعلم بالصواب) $(1)^{(1)}$

(١) ما بين القوسين زيادة من (ش).

⁽٣) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش وسقطت من (ت).

⁽٣) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

⁽٤) في (ش) (يقبل).

⁽٥) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش وسقط من (ت)

⁽٦) أقرب النصوص إلى هذا ما أحرجه ابن أبي شيبة في مصنفه (ج١٠ ص ٥٨ الحديث (٨٧٦٣): اقال حدثنا أبو يكر، قال حدثنا حفص وعباد بن العوام عن حجاج عن الزهري قال: المفت السنة من رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ ألا تجوز شهادة النساء في الحدودة.

⁽٧) ما بين القوسين سقط من (ت).

باب حد(١) القذف

وطالب المقذوف بالحد حده الحاكم ثمانين سوطاً إن كان حراً، لقوله _ تعالى _: ﴿ وَالَّذِينَ رَمُونَ ٱلْمُحْصَنَاتِ ثُمَّ لَرٌ يَأْتُوا بِالْرَبِعَةِ شُهَلَةً فَأَخْلِدُوهُمْ ثَمَنِينَ جَلْدَةً ﴾ (٤) ، (٥) .

ويفرق على أعضاته و $W^{(1)}$ يجرد من ثبابه غير أنه ينزع منه (الحشو والفرو) ($^{(A)}$.

م٣٨ فإن (٩) كان عبداً (١١) جلد (١١) أربعين (١٢)، لأن (١٣) حده على النصف من عذاب المحصنات.

والإحصان (١١) أن يكون المقذوف حراً عاقلاً بالغاَّ(١٥) مسلماً عفيفاً عن فعل

⁽١) زيادة من (ت، ش) يحتاجها السياق.

⁽٣) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

⁽٣) في (ت) (نصريح) وهو تصحيف.

⁽٤) في (ت) (يتوبوا) وهو خطأ.

⁽٥) من الآية الرابعة سورة النور.

⁽۲) د (ل ۱۲۱ ب) ش

⁽٧) في (ت، ش) (عه).

⁽٨) ما بين الفوسين في (ت، ش) تقديم وتأخير.

⁽٩) في (ش) (وإن).

⁽۱۰) د (ل ۱۰۲ أ) ت.

⁽١١) في (ش) (حلده).

⁽١٢) في (ش) زيادة (سوطا).

⁽١٣) سقطت من صلب (ش) ملحقة بالهامش.

⁽١٤) تكررت في (ص) وهو سهو من الناسخ.

⁽١٥) زيادة من (ت) وهي زيادة مهمة، فهي صفة ترتب عليها الأحكام. وفي (ش) زيادة (بليغا) وهو تصحيف.

الزنا، لأن العبد لا يكون محصناً دل عليه أن الله _ تعالى _ سمى الحرة محصة لا الأمة، فقال: ﴿ فَعَلَيْهِنَّ نِصَفُ مَا عَلَى المُعْصَنَتِ مِنَ ٱلْعَدَابُ (١) (٢)

٥٣٩ ويشترط العقل والبلوغ حتى تصح^(٣) الدعوى منه وكذلك⁽¹⁾ الإسلام، لأن الكافر مبتلى بما هو شر منه^(٥) وكذلك العفة (من الزنا ليكون)^(٦) كاذباً في قذفه.

ومن نفى نسب غيره فقال لست لأبيك، أو يا ابن الزانية وأمه (ميتة محصنة (ميتة محصنة) (م) فطالب الابن بحده حد القاذف، لأنه قذف محصنة، وقد طالب من له المطالبة لنغي العار عن نفسه ولهذا قلنا إنه (۱۰) لا يطالب بحد (۱۰) والمقذوف ميت إلا من يقع القدح في نسبه بقذه.

• ٤٠ وإذا (١١) كان المقذوف محصناً جاز لابنه الكافر والعبد أن يطالب بالحد، لأنه لا خلل (١٢) في المطالبة ولا في إحصان المقذوف.

رئيس للعبد أن يطالب مولاه بقذف أمّه الحرة (١٣)، لقوله عليه السلام .. «لا يقاد والد بولده ولا سيد بعبده (١٤)، (١٥) وإن أقر بقذف ثم رجع لا يقبل

⁽١) قوله _ تعالى _ ﴿ يَن الْمُذَابِ ﴾ لم يثبت في (ص).

⁽٢) من الآية ٢٥، سورة النساه.

⁽٣) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (يصح).

⁽٤) في (ت) (كذا).

⁽٥) نَ (ل ١٠٤ أ) ص.

 ⁽٦) كذا في (ت) ويماثل هذه العبارة في (ص) (في الزنا ليس يكون) وأسلوبها ركيك.
 وفي (ش) (عن الزنا وليكون) وهو خطأ.

⁽٧) سقطت من (ت).

⁽A) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.

⁽٩) في (ت) (لأنه) وهو (تصحيف).

⁽١٠) في (ش) (بالحد).

⁽۱۱) في (ش) (إن).

⁽۱۲) في (ش) (ضرر).

⁽١٣) جاء في المستصفى (ل ١٨٨ ب): (أي بقذف مولاة أمه الحرة).

⁽١٤)ن (ل ١٢٢ أ) ش.

⁽١٥) لم أجد نصاً بهذا اللفظ وفي رأبي كل شطر منه حديث. فالشطر الأول منه: =

رجوعه لتعلق حق المقذوف به، ومن قال لعربي (١) يا نبطي (٢) لم يحد، لاحتمال عدم القذف، وإذا (٢) قال للرجل (١) يا ابن ماء السماء (٥) فليس ماذف (٦)

أخرجه الترمذي وابن ماجة وأحمد في روايتين، من حديث عمر بن الحطاب _ رضي الله عنه _. لفظ الترمذي (ج٤ ص ١٨ الحديث ١٤٠٠): اقال: سمعت رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يقول: لا يقاد الولد بالوائد». لفظ ابن ماجة (ج٢ ص ٨٨٨ الحديث ٢٦٦٢): اقال: سمعت رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يقول: لا يقتل الوائد بالولده، روايتي أحمد (ج١ ص ١٦١ ٢٢):

الرواية الأولى: عن مجاهد قال حذف رجل ابنا له بسيف فقتله فرفع إلى عمر. فقال: «لولا أني سمعت رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ يقول: لا يقاد الوالد من ولده، لقتلتك قبل أن تبرحه.

الرواية الثانية: أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ قال: لا يقاد والد من ولده. وأخرج الترمذي وابن ماجة من حديث ابن عباس _ رضي الله عنهما _ وفي سنده إسماعيل بن مسلم: لفظ الترمذي (ج 5 ص ١٩ الحديث ٢٠٥١): "عن النبي _ صلى الله عليه وسلم _ قال: لا تقام الحدود في المساجد ولا يقتل الوالد بالولده. قال الترمذي: هذا حديث لا نعرفه بهذا الإسناد مرفوعاً إلا من حديث إسماعيل بن مسلم، وإسماعيل بن مسلم المكي قد تكلم فيه بعض أهل العلم من قبل حفظه. لفظ ابن ماجة (ج ٢ ص ٨٨٨ الحديث ٢٦٦١): "أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ قبل: "لا يقتل بالولد الوالد الوالد».

أما الشطر الحديث الآخر وهو قوله «ولا سبد بعده». فأقرب النصوص إليه ما أخرجه البيهقي (ج ٨ ص٣٥) بسنده عن ابن عباس _ رضي الله عنهما _: «أن النبي ـ صلى الله عليه وسلم _ قال: لا يقتل حر بعبد». وعلق عليه البيهقي بقوله: «في هذه الإسناد ضعف». انظر أيضاً: نصب الراية ج ٤ ص ٣٣٩ _ ٣٤١.

- (١) في (ت) (للعربي).
- (٢) النبط: جيل ينزلون سواد العراق وهم الأنباط والنسب إليهم نبطي وهم مهرة في جباية الخراج وعمارة الأراضين. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٥ ص
 ٩. لسان العرب ج٦ ص ٤٣٣٦.
 - (٣) في (ش) (إن).
 - (٤) في (ت ماش) (لرجل).
- (٥) هو لقب أحد أشراف العرب وهو عامر بن حارثة بن شعلية كان يلقب به لصفاته وسحائه. انظر: طلبة الطلبة ص ١٥٦.
 - (٦) ني (ش) (بقذف).

لأنه تشبيه (١) بماء السماء إطراء ومدحاً (١)

محصناً، والملاعنة بولد لا يحد (قاذفها لإمارة زناها وهو ولد غير ثالت (٥٤) النسب.

ومن قذف أمة أو عبداً أو كافراً بالزنا لا(1) يحد)(٧)، لأن هؤلاء لا إحصان لهم، ومن قذف مسلماً بغير الزنا فقال: يا فاسق، يا كافر(٨)، يا خبيث، عزر نفياً للعار عنهم لاحتمال أن يكون صادقاً.

وإن قال يا حمار^(۹)، يا خنزير لا^(۱) يعزر، لأنه لا يلحقهم العار للتيقن^(۱۱) بكذبه.

⁽١) في (ش) (يشبه).

⁽٢) في هامش (ش) زيادة (وكذلك لو نسبه إلى عمه أو إلى خاله أو زوج أمه فليس بقاذف).

⁽۲) ن (ل ۱۰۳ س) ت.

⁽٤) في (ت، ش) (لم).

⁽٥) في صلب (ش) (تام) وكتب فوق السطر ما أثبتاه.

⁽٦) في (ش) (لم).

⁽٧) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش،

⁽٨) في (ش) زيادة (يا منافق).

⁽٩) في (ش) زيادة (أو) فوق السطر.

⁽١٠)كذا في (ت، ش) وفي (ص) (لتيقنه).

نصل

والتعزير أكثره تسعة وثلاثون سوطاً وأقله ثلاث^(۱) جلدات أو ما يراه الإمام^(۲)، لأن المقصود تقويمه، وقال أبو يوسف^(۲) _ (رحمه الله)⁽²⁾ _ يبلغ بالتعزير⁽⁰⁾ خمسة وسبعين⁽¹⁾ سوطاً لقوله _ عليه السلام _. قمن بلغ حداً في غير حد فهو من المعتدين⁽¹⁾ و^(٨) قال

(۱) ن (ل ۱۰٤ ب) ص.

(٢) في (ت) زيادة (مصلحة).

(٣) انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ١١٥٠ ١١٦٠.

(٤) سقطت من (ت).

(٥) في (ت) (التعزير).

(٦) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (سبعون) وهو حطأ تحوي الأنه معطوف على مفعول به.

(٧) أخرجه البيهةي في سننه بسنده في "باب ما جاء في التعزير وأنه لا يبلغ به أربعين": قال: «... حدثنا مسعره عن خاله _ الوليد بن عبد الرحمن _ عن المنعمان بن بشير كذا قال: قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: من ضوب وفي رواية الأصبهاني: من بلغ حداً في غير حد فهو من المعتدين". قال البيهةي: "والمحفوظ هذا الحديث مرسل"، وفي رواية له أحرى قحدثنا مسعر، عن الوليد عن الضحاك قال: قال النبي _ صلى الله عليه وسلم _ ولفظه بلغظ رواية الأصبهاني السابقة انظر: السنن الكبرى للبيهقي ج مس ٣٧٧، وجاء في نصب الراية (ج ٣ ص ٣٥٧) قال في التنفيح: ورواه ابن تاجية في فؤاذه، حدثنا محمد بن حصين الأصبحي ثنا عمر بن علي المقدمي، ثنا مسعر، عن خاله الوليد بن عبد الرحمن عن المعمان بن بشير قال: قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: "من بلغ عن المعديث ورواه محمد بن الحسن في كتاب الآثار مرسلاً فقال. أخبرنا مسعر بن كدام، أخبرني الوليد بن عثمان، عن الضحاك بن مراحم قال: قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: قمن بلغ حداً. . . الحديث . انتهى .

(^) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

أبو حنيفة (١) _ (رحمه الله)(٢) _ حد القاذف(٢) على العبيد(١) أربعون فلا يبلغ وينقص عنه بواحدة(١) .

وإن حبسه بعد التعزير ينجوز إن رأى الإمام الصلاح فيه.

وأشد الضرب التعزير، لأنه نقص عدده، فلو خفف لم يفد الناديب، ثم حد الزنا لتعاظم الجناية، ثم حد الشرب، لأن ثبوته بالاجماع⁽¹⁾ من الصحابة^(۷) ـ (رضي الله عنهم)^(۸) ـ لا بالكتاب^(۹) ثم حد القذف، لأنه عوقب برد الشهادة.

ع ع من حده الإمام أو عزره فمات فدمه هدر، لأنه بأمر الإمام، وإذا حد المسلم في القذف سقطت شهادته وإن تاب، لقوله _ تعالى _: ﴿ وَلَا نَفَلُواْ لَمُ شَهِدُةً أَبِدًا ﴾ (١٠٠).

وإن حد الكافر في القذف ثم أسلم قبلت شهادته (۱۱)، لأن شهادته (۱۱) الأولى مردودة، وإنما حدث (۱۳) (ذلك له)(۱۱) بعد الإسلام فتقبل (۱۵) على المسلم والكافر (۱۱).

⁽١) انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ١١٦، ١١٦.

⁽٢) سقطت من (ت).

⁽٣) في (ت، ش) (القذب).

⁽٤) في (ش) (العبد).

⁽ه) ن (ل ۱۲۲ ب) ش.

⁽٢)في (ت) (بإجماع).

⁽٧) انظر هامش الفقرة ٥٣٣.

⁽A) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽٩) في (ت) (بالكتابة) وهو تصحيف.

⁽١٠)من الآية الرابعة سورة النور.

⁽۱۱) ن (ل ۱۰٤ ۱) ت.

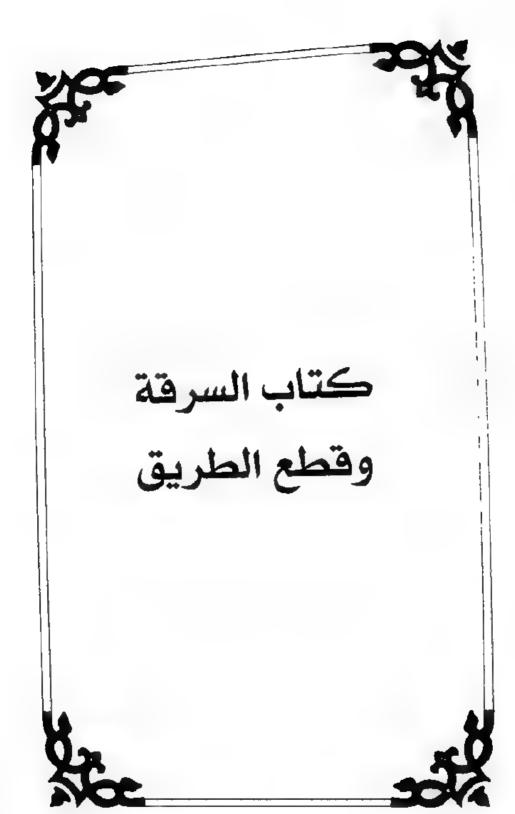
⁽١٣)غي (ٿ، ش) (شهادة) وهو تصحيف.

⁽١٣) في (ت) (حدثث) وهي تناسب السياق في تلك النسحة.

⁽١٤) ما بين القوسين في (شَّ) تقديم وتأخير ويماثله في (ت) (له تلك).

⁽١٥) زيادة من هامش (ُش) وهي زيادة مهمة.

⁽١٦) في (ش) زيادة (جميعاً، والله أعلم).



كتاب السرقة وقطع الطريق

مغروبة (٢) من حرز (٣) لا شبهة فيه وجب القطع (١) من حرز (٣) لا شبهة فيه وجب القطع (١)

(١) في (ت، ش) زيادة (يبلغ).

(٣) الحرز: الموضع الحصين، وأحرزت الشيء إذا حفظته. انظر: لسان العرب ج٢
 ص ٨٣٢. تاج العروس ج٤ ص ٢٤.

(٤) اختلف العقهاء في قدر نصاب حد القطع اختلافاً كثيراً. ولكن الاختلاف المشهور والذي تسنده الأدلة الثابتة هو قولان:

القول الأول: أن النصاب الموجب للقطع هو عشرة دراهم ولا قطع في أقل من ذلك، وهو قول الحنفية.

القول الثاني: وهو قول مالك والشافعي وأحمد وقد أرجبوا القطع في ثلاثة دراهم من الفضة وربع ديمار من الذهب، واختلفوا فيما يقوّم ما كان من غير الذهب والفضة. فذهب مالك في المشهور عنه وأحمد في رواية: إلى أنه يكون التقويم بالدراهم لا بربع الدينار إذا كان الصرف مختلفاً. وقال الشافعي: الأصل في تقويم الأشياء هو الربع دينار، وروى الأثرم عن أحمد أنه إن سرق من غير الذهب والفضة ما قيمته ربع دينار أو ثلاثة دراهم قطع فعلى هذا يقوم غير الأثمان بأدنى الأمرين من ربع دينار أو ثلاثة دراهم. واستدل أصحاب القول الأول بالآتي:

أولاً: بِمَا أَخْرِجِهُ أَبُو دَاوِد (جِعُ صِ ١٣٦ الحديث ٤٣٨٧)، والنسائي (جِمْ صُ ٨٣) عن عبد الله بن عباس ـ رضي الله عنهما ـ قال: قطع رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ يد رجل في مجنّ قيمته دينار أو عشرة دراهم هذه رواية أبو داود.

ثانياً: بما أخرجه النسائي (ج ٨ ص ٨٣) عن عطاء ومجاهد عن أيمن قال يقطع السارق في ثمن المجنّ وكان ثمن المجنّ على عهد رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ دينار أو عشرة دراهم ، وقد تناول الحافظ الزيلعي راو الحديث «أيمن» بالدراسة المستفيضة ثم قال: «والحاصل أن الحديث معلول فإن كان «أيمن» صحاباً =

 ⁽۲) في هامش (ش) زيادة (أو غير مضروبة) وهو خطأ. انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ١٣٤.

: فعطاء ومحاهد لم يدركاه فهو منقطع، وإن تابعياً فالحديث مرسل. انظر نصب الرابة ح٣ ص ٣٥٥ ـ ٣٥٨.

قالغاً: ما أحرجه النسائي (ج٨ ص ٨٤) عن محمد بن إسحاق عن عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده قال: اكان ثمن المحنّ على عهد رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم

رابعاً مَا أَحرجُه ابن أبي شببة (ج٩ ص ٤٧٤ الحديث رقم ٨١٥٣) عن عطاء عن ابن عباس: لا يقطع السارق في دون ثمن المجنّ، وثمن المجنّ عشرة دراهم.

خامساً: ما أخرجه ابن أبي شيبة (ح٩ ص ٤٧٤ الحديث رقم ٨١٥٥) وعبد الرزاق في مصنفه (ج١٠ ص ٢٣٣ رقم الحديث ١٨٩٥) عن ابن مسعود قال: الا يقطع إلا في دينار أو عشرة دراهم.

سادساً: ما أخرجه عبد الرزاق (ج١٠ ص ٢٣٢ الحديث رقم ١٨٩٥٢) عن علي قل: لا يقطع في أقل من دينار، أر عشرة دراهما.

سابعاً: ما أُخْرِجُه أَبْن أَبِي شببة (ج٩ ص ٤٧٦ الحديث رقم ٨١٦١) عن القاسم قال: أتي عمر بسارق فأمر بقطعه، فقال عثمان: إن سرقته لا تساوي عشرة دراهم، فقال: فأمر به عمر فقومت ثمانية دراهم فلم يقطعها.

ثامناً: ما أخرجه الدارقطني (ج٣ ص ٢٠٠): عن علي قال: «لا تقطع اليد إلا في عشرة دراهم». واستدل أصحاب القول الثنى بالآتى:

أولاً: ما أخرجه البخاري ومسلم وغيرهما: عن ابن عمر قال: قطع النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ في مجنّ ثمه ثلاثة دراهم. هذا لفظ إحدى روايات البخاري ـ انظر: صحيح البخاري مع الفتح ح١٢ ص ٩٧ الحديث ١٣٩٧. صحيح مسلم ج٣ ص ١٣١٣ الحديث ١٦٨٦ (٦).

ثانياً: ما أخرجه البخاري ومسلم وغيرهما: عن عائشة .. رضي الله عنها .. عن النبي .. صلى الله عليه وسلم .. قال: تقطع اليد في ربع دينار قصاعداً». هذا لفظ إحدى روايات البخاري. انظر: صحيح البخاري مع المتح ح١٢ ص ٩٦ الحديث ١٧٨٩. صحيح مسلم ح٣ ص ١٣١٢ الحديث ١٦٨٤ (١ _ ٤).

ثالثاً: أخرج أحمد في مسنده (ج٢ ص ٨٠، ٨١): حديث عائشة _ رضي الله علها _ وفيه قصة وجاء فيه: «قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ اقطعوا في ربع دينار، ولا تقطعوا فيما هو أدنى من ذلك، وكان ربع الدينار يومئذ ثلاثة دراهم، والدينار اثنى عشرة درهماً...».

رابعاً: ما أخرجه مالك (برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ٥٩٨ الحديث ١٥٩٦): عن عمرة بنت عبد الرحمن أن سارقاً سرق في زمان عثمان أترجة، فأمر بها عثمان بن عقان أن تقوم فقومت بثلاثة دراهم من صرف اثني عشر درهماً بديبار، ٣ فقطع عثمان يده؟. ويقول أصحاب القول الأول وهم الحنفية أن القطع على عهد رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ ما كان إلا في ثمن المجنّ _ وهو الترس واختلفوا في ثمنه وعند الاختلاف في القيمة يؤخذ بالأكثر لدره الحد، والحدود تدرء بالشبهات. وقال ابن رشد في بداية المجتهد (ج٢ ص ٤١٠): قالوا وإذا وجد الخلاف في ثمن المحنّ وجب أن لا تقطع البد إلا بيقين، وهذا الذي قالوه هو قول حسن، لولا حديث عائشة وهو الذي اعتمده الشافعي في هذه المسألة وجعل الأصل هو الربع دينار، . . ثم قال والجمع بين حديث ابن عمر وحديث عائشة وفعل عثمان ممكن على مذهب غيره فإن عائشة وفعل عثمان ممكن على مذهب غيره فإن الجمع أولى من الترجيح فمذهب الشافعي أولى المذاهب؛ انتهى. وأجاب الجمهور على أدلة الحنفية بالآتي:

أولاً: الروابات المروية عن ابن عباس وابن عمرو بن العاص في إسنادها جميعاً محمد بن إسحاق وقد عنعن ولا يحتج بمثله إذا جاء بالحديث معنعنا. فلا يصلح لمعارضة ما في الصحيحين. عن ابن عمر وعائشة.

ثانياً: لو سلمنا صلاحية روايات تقدير ثمن المجنّ بعشرة دراهم لمعارضة الروايات الصحيحة لم يكن ذلك مفيداً للمطلوب أعني عدم ثبوت القطع فيما دون ذلك لما في الماب من إثبات القطع في ربع الدينار وهو دون عشرة دراهم. ذكر ذلك الشوكاني في نيل الأوطار (ج٧ ص ١٤٢).

ثالثاً: وأما حديث ابن عاس الذي أخرجه أبو دارد والنسائي فإنه لا دلالة على أنه لا يقطع بما دونه فإن من أوجب القطع بثلاثة دراهم أوجب بعشرة ويدل هذا الحديث على أن العرض يقوّم بالدراهم، لأن المجنّ قوم بها... قال ذلك صاحب المغني: (ج٨ ص ٣٤٣). وقال ابن حجر في الفتح: (ج١١ ص ١٠٥): ٩والجمع بين ما اختلفت الروابات في ثمن المجنّ ممكن بالحمل على اختلاف الثمن والقيمة أو على تعدد المجان التي قطع فيها وهو أولى. ونقل الحافظ أيضاً عن ابن دقيق العبد قوله: «الاستدلال بقوله: قطع في مجنّ على اعتبار النصاب ضعيف، لأنه حكاية فعل ولا يلزم من القطع في هذا المقدار عدم القطع فيما دونه بخلاف قوله «يقطع في ربع دينار قصاعداً» فإنه بمنطوقه يدل على أنه يقطع فيما إذا بلغه وكذا فيما زاد عليه... انظر: المبسوط ج٩ ص ١٣٧، ١٣٨. الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص انتهى. انظر: المبسوط ج٩ ص ١٣٠، بداية المجتهد لابن رشد ج٢ ص ٩٠٤، بهامش مواهب الجليل ج٢ ص ٢٠٠، بداية المجتهد لابن رشد ج٢ ص ٩٠٤، المغنى بهامش مواهب للشيرازي ج٢ ص ٢٠٠، بداية المجتهد لابن رشد ج٢ ص ٩٠٤، لابن قدامة ج٨ ص ٢٠٤، ١٤٣. الإنصاف للمرداوي ج٠١ ص ٢٠٦، نيل الأوطار لابن قدامة ج٨ ص ٢٠٤، ١٤٣. الإنصاف للمرداوي ج٠١ ص ٢٠٢٠. نيل الأوطار للشوكاني ج٧ ص ١٠٤، ١٤٣.

لقوله _ (تعالى)(1) _: ﴿ وَٱلسَّارِقُ وَالسَّارِقَةُ فَأَقْطَعُوا آيَدِيَهُمَا ﴾ (7) والعبد والحر في القطع سواء، لإطلاق النص، ويجب القطع بإقراره مرة (٢) واحدة، لأن الإقرار الثاني لا يزيد على غلبة الظن، ويجب (١) (٥) بشهادة شاهدين.

وإذا اشترك جماعة في سرقة فأصاب كل واحد منهم عشرة دراهم قطع، وإن كان أقل لم يقطع، لأن العشرة هي (٢) النصاب، لأن الأحاديث اختلفت فأحدنا بأكثر النصب درءاً للحد.

(١) سقطت من (ت).

⁽٢) من الآية ٣٨، سورة المائدة.

⁽٣) ن (ل ١١٥) ص.

⁽٤) في (ش) قوق السطر زيادة (القطع).

⁽٥) نُ (ل ١٢٣ ١) ش.

⁽٦) كذا في (ت، ش) وقي (ص) (هو).

فيصل

ك في دار الإسلام قالت عائشة ـ رضي الله عنها ـ: الكانوا لا يقطع في الخشب رضي الله عنها ـ: الكانوا لا يقطعون في الشيء الثافه (۱۳ ولا يقطع في الخشب والحشيش والقصب والسمك والصيد، ولا فيما يتسارع (۱۳) إليه الفساد، كالفواكه الرطبة واللبن واللحم والبطيخ والفاكهة (على الشجرة) والزرع الذي لم يحصد.

ولا يقطع في الأشربة المطربة (٥)، ولا في الطنبور (١) لجواز إتلافها وعدم عصمتها ولا في سرقة المصحف، (لأنه لا يمنع من قراءة القرآن وكذا إن كان عليه حلية لأنها (٧)

⁽١) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.

 ⁽٢) أخرج ابن أبي شيبة في مصنفه، عن هشام بن عروة، عن أبيه عن عائشة قالت:
 الم يكن يقطع على عهد النبي _ صلى الله عليه وسلم _ في الشيء التافه؛ انظر:
 مصنف ابن أبي شيبة ج٩ ص ٤٧٦، ٤٧٧ الحديث ٨١٦٣.

⁽٣) في (ت، ش) (يسرع).

⁽٤) كذا في (ش) وفي (ص) (والشجر) وهو تصحيف وفي (ت) (على الشجر).

⁽٥) الطرب: محركة الفرح أو الحزن، وقيل خفة تحلق الشخص عند شدة الفرح أو الحزن، وقيل: الطرب: حلول الفرح وذهاب الحزن، ولعله يقصد بالأشربة المسكرة، انظر: لسان العرب ج٤ ص ٢٦٤٩، تاج العروس ح١ ص ٣٥٤.

 ⁽٦) الطنبور والطنبار: وهي كلمة فارسية معربة وهي من آلات الطرب ذو عنق طويل
 وسنة أوتار. انظر: معجم الألفاظ الفارسية المعربة ص ١١٣. لسان العرب ح٤
 ص ٢٧٠٩.

⁽٧) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (لأنه) وما أثبتناه هو الصواب، لأن الضمير يعود إلى مؤت.

تبع المصحف)(١) (ولا الصليب من الذهب)(٢)، لأنه لا عصمة فيه(٢) ولا الشطرنج ولا النرد، ولا قطع على سارق الصبي الحر وإن كان عليه حلي(١)، لأنه ليس بمال والحُلي تبع(٥) ولا في سرقة العبد الكبير، لأنه في يد نفسه ويقطع في سرقة العبد الصغير، لأنه مال متقوم.

ولا قطع في الدفاتر كلها، لأنها إن⁽¹⁾ كانت أشعاراً أو أشياء مكروهة فهي كالطنبور، وإن كانت كتب الحكمة (و^(۷) الدين والفقه)^(۸) فهي كالمصحف من وجه والشبهة في⁽¹⁾ هذا الباب تكفي (لدرء الحد)⁽¹⁾ إلا⁽¹¹⁾ دفاتر الحساب، (لأنها توجد تمولاً وكذا دفاتر البياض)⁽¹⁾ ولا في مرقة كلب ولا فهد ولا دب، لأنها مما يوجد مباحة⁽¹¹⁾ ولا في دف ولا⁽¹¹⁾ طبل ولا⁽¹¹⁾ مرمار لقصور عصمتها، ويقطع في الساج⁽¹¹⁾ والقنا⁽¹⁰⁾

⁽۱) ما بين القوسين سقط من (ت) ولعل الناسخ نبا نظره لوجود كلمتين متشابهتين وهي (المصحف).

 ⁽٢) ما بين القوسين من (ت، ص) (ولا الصليب بالذهب) ويماثله في (ش) (ولا في صليب الذهب).

⁽٣) ن (ل ١٠٤ ب) ت.

⁽٤) في (ش) (حلية).

⁽٥) في (ش) زيادة (له).

⁽٦) ن (ل ۱۲۳ ب) ش.

⁽٧) في (ش) زيادهٔ (في).

⁽٨) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأحير.

⁽٩) ن (ل ۱۰۵ ب) ص.

⁽١٠) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

⁽١١) في (ت) زيادة (في).

⁽۱۲) في (ت) (مباحاً).

⁽١٣) في (ش) زيادة (في).

⁽١٤) نوع من الشجر يعظم جداً، ويذهب طولاً وعرضاً الواحدة منه ساجة، وتنبت في الهند، وخشبه قوي لا تكاد تبليه الأرض وهو غال الثمن. انظر: لسان العرب ج٣ ص ٢١.

⁽١٥) الفناة: الرمح، والجمع: قنوات وقنا وقنى، وقيل: كل عصا مستوية فهي قناة، وقيل: كل عصا مستوية أو معوجة فهي قناة. انظر: لسان العرب ج٥ ص ٣٧٦١. مخطوط الهادي للبادي (ل ١٩٤ ب).

والأبنوس (١) والصندل (٢) (لأنه لا يوجد مباحاً) (٣) (في دار الاسلام) (١). (وإذ اتخذ من الخشب أواني أو (١) أبواب قطم) (١).

• ٥٥ ولا قطع على خائن ولا خائنة، لقوله ـ عليه السلام ـ: الا قطع في (حريسة الجبل)(٧٠)،

(١) هو نوع من الخشب يعش في البلدان الحارة خشبه ثمين، أسود اللون، خشبه قوي، وهو أكثر سواداً من الساج، انظر: تاج العروس ج٢ ص ٦١. المنحد الأبجدي ص ٩.

(٢) هو خشب معروف طيب الربح، وهو أنواع؛ أجوده الأحمر أو الأبيض أو
 الأصفر. انظر: لسان العرب ج٤ ص ٢٥٠٧. تاج العروس ج٧ ص ٤٠٨

(٣) ما بين القرسين يماثله في (ش) (لأنها لا توجد ماحة).

(٤) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

(٥) في (ت، ش) (ر).

(٦) عي (ت، ش) زيادة (فيها لأنها لا توحد مباحة) في (ش) (يوجد) بدلاً من (توجد).

(٧) أي ليس فيما يحرس بالجبل إذا صرق قطع، لأنه ليس بموضع حرز، والحربسة فعيلة بمعنى: مفعولة، ومنهم من يجعل الحريسة السرقة نفسها: أي ليس فيمايسرق من الجبل قطع، وحريسة الجبل أيضاً: الشاة التي يدركها الليل قبل أن تصل إلى مأواها، انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج١ ص ٣٦٧، جامع الأصول ج٣ ص ٧١٥.

(A) أقرب النصوص إلى هذا ما جاء في أحاديث آخرجها مالك في الموطأ والنسائي في سننه: فقد أخرح مالك عن عبد الله بن عبد الرحمن بن أبي حسين المكي: أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ قال: *لا قطع في ثمر معلى، ولا في حريسة جبل، فإذا أواه المراح أو الجرين، فالقطع فيما يبلغ ثمن المجن». موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي ص ٩٩٨ الحديث ما ١٥١٥. وأخرج النسائي روايتين (ج٨ ص ٨٤ _ ٨٦) عن عمر بن شعيب عن أبيه عن جده:

الروابة الأولى: «قال: سئل رسول الله مصلى الله عليه وسلم في كم تقطع اليد قال: لا تقطع البد في ثمن المجن، ولا تقطع، في تمن المجن، ولا تقطع، في حريسة الجبل، فإذا أوى المراح طعت في ثمن المجن،

الرواية الثانية: «أن رجلاً من مزينة أتى رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ فقال يا رسول الله كيف ترى في حريسة الجبل؟ فقال؛ هي ومثلها والنكال وليس في شيء من الماشية قطع إلا فيما آواه المراح قبلغ ثمن المجن ففيه قطع البد.

والخائن، لأن(١) حرزه أقصر(٢)، وكذا المنتهب والمختلس. و(٢) لا يقطع النباش عندنا(٤)، (°) وقال الشافعي (١) _ (رحمه الله)(٧) _ يقطع لحديث عائشة (٨) _ رضى الله عنها _: السارق أمواتنا كسارق أحيائنا» (٩) و (١٠) لنا أن في المالية خللاً وفي الحرز خللاً (١١).

(١) زيادة من (ش) بحتاجها السياق للعليل.

- (٢) أما ما حاء في عدم قطع الخائن فأخرج أصحاب السنن عن جابر بن عبد الله _ رضى الله عنه " : لفظ الترمذي (ح٤ ص ٥٢ الحديث ١٤٤٨): "عن ابن جريج عن أبي الزبير عن جابر عن النبي - صلى الله عليه وسلم - قال: ليس على خاتن ولا منتهب ولا مختلس قطع. وقال الترمذي: هذا حديث حسن صحيح، والعمل على هذا عند أهل العلم. وأخرجه النسائي عن سفيان عن أبي الزبير عن جابر بن عبد الله في رواية ولفظه بمثل لفظ الترمذي. وقال النسائي؛ لم يسمعه سفيان عن أبي الربير. وفي رواية ثانية للنسائي عن سفيان عن ابن جريج عن أبي الزبير باللفظ السابق. ثم علن عليه بقوله «ولم يسمعه أيضاً ابن جريج من أبي الزبير». وفي رواية ثالثة للنسائي: عن المغيرة بن مسلم عن أبي الزبير عن جابر ولفظه: ﴿ليسَ على مختلس ولا منتهب ولا خائن قطم». انظر: سنن النسائي ج٨٨، ٨٩. لفظ أبي داود (ج٤ ص ١٣٨ الحديث ٤٣٩٢): "عن ابن جريج قال: قال أبو الزبير قال جابر بن عبد الله: قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ «ليس على الخائن قطمًا. لفظ ابن ماجة (ج٢ ص ٨٦٤ الحديث ٢٥٩١): "عن ابن جرير عن أبي الزبير عن جابر بن عبد الله أن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ قال: ﴿ لا يقطع الخائن ولا المنتهب ولا المختلس.
 - (٣) الواو سقطت من (ت).
 - (٤) سقطت من (ت، ش).
 - (٥) انظر: المبسوط ح٩ ص ١٥٩،
 - (٦) انظر: المهذب ج٢ ص ٢٧٨.
 - (٧) زيادة من(ش).
 - (٨) سبن ترجمتها رضى الله عنها بهامش الفقرة ٦.
- (٩) نقل الحافظ الزيلعي عن كتاب «المعرفة» للبيهقي: قال: «أنبأني أبو عبيد الله إجازة، ثنا أبو الوليد ثنا محمد بن سليمان ثنا على بن حجر، ثنا سويد بن عبد العزيز عن يحيى بن سعيد، عن عمرة، عن عائشة قالت: اسارق أمواتنا كسارق أحياتنا . انظر: نصب الراية ج٣ ص ٣٦٧.
 - (١٠) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.
 - (۱۱) في (ش) (قصوراً).

ولا يقطع السارق^(۱) من بيت العال، لأن له (شركة فيه)^(۱) ولا من مال للسارق فيه شركة للشبة.

(١) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽٣) ما بين القوسين في (ت، ش) تقديم وثأ-فيو.

فـصـل (في الحرز)^(۱)

ومن سرق من أبويه أو^(۲) ولده أو ذي رحم محرم منه لم يقطع لحواز الدخول^(۳) في^(٤) بيوت هؤلاء من غير إذن^(۵) فلم يوجد الحرز، وكذلك إذا سرق أحد الزوجير من الآخر أو العبد من سيده أو امرأة سيده، أو زوج سيدته، والمولى من مكاتبه، لأنه يجوز لهؤلاء الدخول^(۲) في^(۷) بيت^(۸) هؤلاء.

والحرز على صربين: حرز لمعنى (١) فيه، كالبيوت والدور، وحرز (١٠) بالحافظ، فمن سرق شيئاً من (حرز أو من (١١) غير حرز)(١٢) (حفظ

⁽١) ما بين القوسين زيادة من (ت، ش).

⁽٢) في (ت) زيادة (من)

⁽٣) ن (ل ١٠٥ أ) ت.

⁽٤) سقطت من (ت، ش).

⁽٥) لقوله - تعالى -: ﴿ لَيْسَ عَلَى ٱلْأَغْمَىٰ حَرَجٌ ﴾ . . ﴿ وَلَا عَلَىٰ ٱلْمُسِحُمُ أَن تَأَكُلُواْ مِنْ بُبُونِكُمْ أَوْ بُبُونِ الْمَسْحُمُ أَوْ بُبُونِ الْمَهْنِكُمُ أَوْ بُبُونِ إِخْوَنِكُمْ أَوْ بُبُونِ الْمَهْنِكُمُ أَوْ بُبُونِ الْمَهْنِكُمُ أَوْ بُبُونِ الْمَهْنِكُمُ أَوْ بُبُونِ مَعَنَيْحُمُ أَوْ بُنُونِ مَعَنَيْحُمُ أَوْ مُنْفِعِهُمُ أَوْ مُنْفِعِهُمُ أَوْ بُبُونِ مَعَنَيْحُمُ مَا عُمَاعُ أَن مَأْحُلُواْ حَمِيعًا أَوْ أَشَعَانَا ﴾ . مسن الآية 11 ، سه رة النه ر .

⁽٦) في (ش) (دحول).

⁽٧) سقطت من (ت، ش).

⁽٨) في (ت، ش) (يبوت).

⁽٩) في (ش) (ببعني),

⁽١٠)كذا مي (ت، ش) وفي (ص) (فحرز) هو (تصحيف).

⁽١١) سقطت من (ت).

⁽١٢) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

أو من غير حفظ)(1) وصاحبه عنده(1) (يجب عليه)(1) القطع(1)، لأنه معرز محفوظ به، ولا قطع(٥) على من صرق(١) من حمام أو من بيت أذن(١) للناس في دخول لعدم الحرز.

ومن سرق من المسجد متاعاً (٨) صاحبه عنده يحفظه (٩) قطع، لأنه محرز به.

ولا قطع على الضيف إذا سرق ممن أضافه لعدم الحرز.

وإذا نقب اللص البيت ودخل فأخد المتاع وناوله آخر حارج البيت فلا قطع عليهما(١٠٠)، لأن الآخذ لم يدخل في(١١١) الحرز، والداخل لم يخرج المال من الحرز.

وإن ألفاه في الطريق فخرج وأخذه قطع، وكذلك إن حمله على حمار فساقه وأخرجه، لأنه وجد الأخذ والإخراج.

وإذا دخل الحرز حماعة فتولى بعضهم الأخذ قطعوا جميعاً، لأن سرقتهم (هكذا تكون)(١٢) ولأنه إنما يأخذ بقوتهم.

ومن نقب البيت وأدخل بده فيه وأخذ شيئاً لم يقطع لأن الدخول فيه

⁽١) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

⁽٢) في (ش) زيادة (يحفظه).

⁽٣) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽٤) في (ت) (يقطع) وهي تناسب السياق في تلك النسخة.

⁽٥) في (ت) (يقطع).

⁽٦) ن (ل ١٠٦ ١) ص.

⁽٧) في (ش) زيادة (فيه).

⁽٨) في (ش) زيادة (و).

⁽٩) سقطت من (ت، ش).

⁽١٠) وهذا فيه نظر، لأن فيه حماية للعصابات من توقيع الحد عليها وتشجيع على قيامها. ولأبي يوسف قول يخالف هذا. انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ح ص ١٤٨.

⁽۱۱) سقطت من (ش).

⁽١٢) ما بين القوسين يماثله في (ت) (يكون هكذا).

ممكن فلا يعد به (1) باقصاً (۲) للحرز بذلك (۲) القدر (1)، وإن (۵) أدخل يده في صندوق الصيرفي (۲) أو في جيب غيره (۷) (وأخذ) (۸) المال (۹) قطع، لأبه لا (۱۰) يمكن هتك الحرز فيه بأكثر من هذا.

(١) سقطت من (ش) وفي (ت) (ذلك).

- (٥) ني (ش) (إدا),
- (٦) سقطت من صلب (ص) ملحق بالهامش،
 - (٧) في (ش) زيادة (أو كم غيره)
- (A) ما بين الفوسين يماثله في (ت) (عأخل).
 - (٩) ن (ل ۱۰۵ ب) ت.
- (١٠) سقط من صلب (ص) ملحق فوق السطر،

⁽٣) في (ش) (هاتكا) وفي (ت) (هتكا).

⁽٣) ن (ل ١٧٤ ب) ش.

⁽٤) وهذا فيه نظر أيضاً، لأن طريقة السرقة في بعص الأماكن لا تكون إلا بهذه العظريقة، وجاء في كتاب الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ١٥٠) قوله: قوعن أبي يوسف في الإملاء أنه يقطع، لأنه أخرج المال من الحرز وهو المقصود فلا يشترط الدخول فيه...».

نصل

ويقطع يمين السارق (١) (في قراءة) (٢) (عبد الله) (١) (ابن مسعود) (١) (رضي الله عنه) (١) ـ: اوالسارق والسارقة فاقطعوا أيمانهما (١٥) (١٠) (٧) وتقطع (٨) من الزند (١) كذا روي (١٠٠) .

في (ت) زيادة (والسارقة).

- (٣) ما بين القوسين زيادة من (ش).
 - (٤) سقطت من (ت، ش).
- (٥) قوله _ تعالى _: ﴿ وَالتَنَارِقُ وَالسَّارِقَةُ ﴾ لم يثبت في (ص) .
 - (٦) من الآية ٣٨، سورة المائدة.
- (٧) جاء في الدر المنثور للسيوطي (ح٢ ص ٢٨٠) قوله: «وأخرج ابن جرير وابن المنذر وأبو الشيخ من طرق عن ابن مسعود أنه قرأ: الاقطعوا أيمانهما المواهة فير حزم في كتاب المحلى (ج١٣ ص ٤٠٥): عن هذه القراءة اوالقراءة غير صحيحة . . . الله وقال: «ولا نص إلا وجوب قطع اليد أو الأيدي في الكتاب والسنة الا أننا نستحب قطع اليمن للأثر عنه ـ عليه السلام ـ أنه كان يحب التيمن في شأبه كله اله .
 - (٨) في (ت، ش) (يقطم)
- (٩) الزند: هو موصل الذراع في الكف وهما زندان: الكوع والكرسوع، انظر: لسان العرب ج٣ ص ١٨٧١.
- (١٠) جاء في هذا المعنى أحاديث منها: ما أخرجه الدارقطني (ح٣ ص ٢٠٥ ٢٠٥). عن أبي نعيم النخمي، ثنا محمد بن عبيد العرزمي، عن عمر بن شعيب، عن أبيه، عن جده، في قصة سرقة ثياب صفوان بن أمية بن خلف، وجاء فيه: ٤٠٠ ثم أمر بقطعه من المفصل، وقال الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ج٣ ص ٢٧٠): قوضعفه ابن القطان في كتابه فقال: العرزمي متروك، وأبو نعيم عبد الرحمن بن هاني لا يتابع على ما له من حديث، وروى ابن عدي في الكامل (ج٣ ص ٨٠٨) قال: قنا خالد بن عبد الرحمن المروزي الخراسابي، ثنا =

⁽٢) ما بين القوسين سقط من (ت)

وتحسم (١), لأنه للتأديب لا للهلاك (٢).

فإن سرق ثانياً قطعت رجله اليسرى لفوله - تعالى -: ﴿أَوْ تُقَلَّطُعُ أَيْدِيهِ مُ وَأَرْجُلُهُم مِّنَ خِلَافٍ ﴾ (٢)

فإن (1) سرق ثالثاً (۱) لم يقطع عندنا (۱) (۱) وقال الشافعي (۱) _ (رحمه الله) (۱) _ يؤتى على أطرافه الأربعة لقوله _ عليه السلام (۱۱) _ : امن سرق فقطعوه (قان عاد فاقطعوه) (۱۳) (10)

- (١) في (ت، ش) (يحسم).
- (٢) ني (ت، ش) (للإملاك).
- (٣) من الآية ٣٣، صورة المائدة.
 - (٤) ني (ش) (رإن).
- (٥) في (ت) (بالثاني) وهو تصحيف.
- (٦) ريادة من (ت) رهى زيادة مهمة.
 - (٧) انظر: المبسوط ج٩ ص ١٦٦٠.
 - (٨) الظر: الأم ج٦ ص ١٣٨.
 - (٩) سقطت من (ت).
- (١٠) سقطت من (ت) وهي تجري على عادة الناسخ لهذه النسخة في اختصار (عليه السلام) يكلمة (عليه).
 - (۱۱)ن (ل ۱۰۲ ب) ص.
- (١٢) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة صحيحة لكون معناها موجود في الحديث.
- (١٣) أقرب الأحاديث إلى معناه ما أخرجه أبو داود والسائي عن مصعب بن ثابت بن عبد الله بن الزبير، عن محمد بن المنكدر، عن جابر بن عبد الله برضي الله عنه لله عنه الله بن الزبير، عن محمد بن المنكدر، عن جابر بن عبد الله براوق إلى النبي لله لفظ أبي داود (ج٤ ص ١٤٢ الحديث ١٤٤١) قال: •جيء بسارق إلى النبي صلى الله عليه وسلم لله فقال «اقتلوه» فقالوا: يا رسول الله إنما سرق، قال فقطع، ثم جيء به الثالثة فقال «اقتلوه» فقالوا: يا رسول سول الله إنما سرق، قال «اقطعوه» ثم جيء به الزابعة فقال: فقالوا: يا رسول الله إنما سرق، قال «اقطعوه» ثاتي به الرابعة فقال: فاقتلوه» فقالوا: يا رسول الله إنما سرق، قال «اقطعوه» فأتى به الخامسة فقال «اقتلوه» فقال جابر: فانطلفا =

مالك بن مغول، عن ليث، عن محاهد، عن عبد الله بن عمرو قال: «قطع النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ سارقاً من المفصل». وعلق عليه ابن عدي بقوله: «وهذا الحديث عن «مالك بن مغول» لا أعرفه إلا من رواية خالد عنه».

و^(۱) لما أنه إتلاف جنس المتفعة فيكون إهلاكاً، ويخلد في السحن حتى يتوب ويظهر (على^(۲) وجهه)^(۲) سيماء الصالحين⁽¹⁾.

(وإذا)^(ه) كان السارق أشل^(۲) اليد اليسرى، أو أقطع أو مقطوع الرجل اليمنى، لم يقطع، لأنه يؤدي إلى إتلافه في حق منفعة^(۱) البطش^(۱) أو^(۹) المشي.

ولا يقطع السارق إلا أن يحضر المسروق منه فيطالب بالسرقة فيطهر (١٠) سرقته مال (١١) الغير فإن وهبها من السارق أو باعها إياها (١٢) أو نقصت قيمتها من النصاب (١٣) (لم يقطع)(١٤)، لأنه لم توجد الخصومة عند القطم.

به فقتلماه، ثم اجترزهاه فألقيناه في بئر ورميها عليه الحجارة، لفظ النساني (ج٨ ص ٩٠ ، ٩١): قال: اجيء بسارق إلى رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ فقال «اقتلوه» فقالوا يا رسول الله، إنما سرق قال «اقطعوه» فقطع، ثم جيء به الثانية فقال «اقتلوه» فقالوا يا رسول الله، إنما سرق قال «اقطعوه» فقطع، فأتي به الثالثة فقال «اقتلوه». قالوا: يا رسول الله إنما سرق، قال «اقطعوه»، ثم أتي به الرابعة فقال، «اقتلوه» قالوا: يا رسول الله إنما سرق، قال «اقطعوه»، فأتي به الخامسة، قال « قتلوه قالوا : يا رسول الله إنما سرق، قال الحديث بقوله : حديث منكر ومصعب بن ثابت ليس بالقوي في الحديث والله ـ تعالى ـ أعلم».

- (١) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.
 - (٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر،
- (٣) ما ببن القوسين يماثله في (ت) (في وجهه) وهو سهو من التاسخ.
 - (٤) ني (ت، ش) (رجل صالح).
 - (٥) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فإذا).
 - (١) ني (ت) (مشل).
 - (٧) كذا في (ت، ش) وني (ص) (المنفعة) وهو تصحيف.
- (A) وهو التناول بشدة، وهو الأخذ الشديد في كل شيء. انظر: لسان العرب ج١ ص ٣٠١.
 - (٩) في (ش) (ر).
 - (۱۰) في (ش) (ليظهر).
 - (١١) في (ش) (بمال).
 - (١٢) في (ت، ش) (إياه)
 - (١٣)ن (ل ١٢٥ أ) ش.
 - (1٤) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش،

نصل

ومن سرق عيناً فقطع فيها، (وردها) (١) ثم عاد فسرقها وهي بحالها لم يقطع، لأنه فاتت عصمته له (٢)، لأنه صار معصوماً لله - تعالى - حيث قطع به، والقطع حق لله - تعالى - على الخلوص، فإن تغيرت (من عين) (٣) حالها مثل أن تكون (١) غزلاً فسرقه فقطع فيه (ثم رده) ثم نسج فعاد فسرقه قُطِع، لأنه صار شيئاً آخر ألا ترى أن من غصب غزلاً فنسجه انقطع حق المالك عنه.

وإن قطع السارق والعين قائمة في يده ضمن (٧) ردها، لأن على البد ما أخذت حتى ترد (٨)، وإن كانت هالكة لم (٩) يضمن (عند علمائنا (١٠) ما أخذت حتى ترد (١٠)، وإن كانت هالكة لم (٩) يضمن (عند علمائنا (١٠)، وقال (٣) رحمهم الله _)(١١) فالقطع مع الضمان لا يجتمعان عندنا (١١)، (١١)، وقال (١٤) الشافعي (١٤) _

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ت) (فردها).

⁽٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (عن).

⁽٤) ني (ت، ش) (يکون).

⁽٥) ما بين القرسين يماثله في (ت، ش) (فرده).

⁽١) ن (ل ١٠٦ ١) ت.

⁽٧) سقطت من (ش) وفي (ت) (وجب).

⁽۸) نی (ت) (تردها).

⁽٩) في (ت) (لا).

⁽١٠) انظر: المبسوط ح٩ ص ١٧٧.

⁽١١)ما بين القرسين يماثله في (ت، ش) (عندثا).

⁽۱۳) سقطت من (ش).

⁽١٣) في (ت) (عند).

⁽١٤) انظر: المهذب ج٢ ص ٢٨٤.

 $(_{1}^{(r)}, _{1}^{(r)})$ يجتمعان ؛ لأنه مال معصوم للمالك $(_{1}^{(r)}, _{1}^{(r)})$ فيضمن ، $(_{1}^{(r)}, _{1}^{(r)})$ معصوم ش _ ثعالى _ لما قطع فلا يبقى معصوماً للعبد فلا يضمن .

وإذا ادعى السارق أن العين المسروقة ملكه سقط القطع عنه وإن لم يقم بينة، لأن الشبهة كافية لدرء الحد.

⁽۱) سقطت من (ت)،

⁽٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

⁽٣) ن (ل ١٠٧ أ) ص.

⁽٤) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽ه) ني (ت) زيادة (سال).

فصل [قطع الطريق]

وإذا خرج جماعة (١) [ممتنعون] أو واحد يقدر على الامتناع فقصدوا قطع الطريق فَأخِذوا قبل أن يأخذوا مالاً أو يقتلوا نفساً حبسهم الإمام حتى يحدثوا توبة، وإن أخذوا مال (٦) مسلم أو ذمي والمأخوذ إذا قسم على جماعتهم أصاب كل واحد (١) عشرة دراهم فصاعداً أو (ما بلغ) (٥) قيمته ذلك قطع الإمام أيديهم وأرجلهم من خلاف.

وإن قتلوا (ولم)(١) يأخذوا مالا(٧) قتلهم(٨) حداً، قال الله ـ تعالى ـ: ﴿ إِنَّمَا جَزَارُا اللَّهِ لَهُ اللَّهَ وَرَسُولُمُ وَيَسْعَوْنَ فِي ٱلْأَرْضِ فَسَادًا أَن يُقَتَّلُوا أَزَ يُعَكِّمُ اللَّهِ عَلَى عَلَى عَلَى اللَّهِ عَلَى اللَّهِ عَلَى اللَّهِ عَلَى اللَّهِ عَلَى عَلَى اللَّهُ عَلَى عَلَى اللَّهُ عَلَّى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَّى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَّى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلْمُ اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللّهُ عَلَى اللّهُ عَلَى اللّهُ عَلْمُ اللّهُ عَلَّى اللّهُ عَلَى اللّهُ عَلَى اللّهُ عَلَى اللّهُ عَلَّى اللّهُ عَلَى الللّهُ عَلَى اللّهُ عَلَّى اللّهُ عَلَى الللّهُ عَلَى اللّهُ عَلَى الللّهُ عَلَى اللّهُ عَلَى الللّهُ عَلَى الللّهُ عَلَى الللّهُ عَلَى الللّهُ عَلَ

(١) في (ت) يوجد مكانها طمس.

 ⁽٢) كتبت في جميع النسخ (ممتنعين) وهو خطأ نحوي، النها صفة لجماعة وصفة المردوع مرذوع.

⁽۲) د (ل ۱۲۰ ب) ش.

⁽٤) في (ت) زيادة (منهم).

⁽٥) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (ببلغ).

 ⁽٦) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (فلم) وما أثبتناه أولى، لأن المطلوب الجمع بين الأمرين معاً القتل وعدم أخذ المال.

⁽٧) في (ش) (المال)

⁽٨) في (ت) زيادة (الإمام).

 ⁽٩) قُوله - تعالى -: ﴿ وَيُسْعَوْنَ فِي ٱلْأَرْضِ فَسَادًا أَن يُفَشَّلُوا أَوْ يُعْسَلُبُوا ﴾ لم تثبت في (ش)
 وكتب بدلاً منها كلمة (الآية).

⁽١٠) من الآية ٣٣، سورة المائدة.

⁽١١) انظر جامع البيان في تفسير القرآن للطبري ج١ ص ١٣٦ وما بعدها، وتفسير القرآن العظيم لابن كثير ج٣ ص ٩٤.

(وإن)(1) قتلوا فعفى الأولياء لم يلتفت إلى عفوهم، لأنه حد وإن (قتلوا وأخذوا المال)(1) فالإمام بالخيار إن شاء قطع أيديهم(1) وأرحلهم من خلاف وقتلهم وصلبهم، القطع بأخد المال (والقتل)(1) والصلب بالقتل، وإن شاء قتلهم وإن شاء صلبهم أحياء(0) ويبعج بطنه(1) برمح إلى أن يموت(١).

١٦٠ ولا يصلب أكثر من ثلاثة أيام، لأنه يؤدي إلى إيذاء الناس بنتنه.

(وإن) (١١) معرم من أو مجنون أو ذو رحم (١١) معرم من المقطوع عليه سقط الحد عن الباقين، لأن شركته أورثت شبهة (١١) وصار القتل للأولياء إن شاءوا قتلوا وإن شاءوا عقوا، لأن الحد ساقط وهذا قصاص وإن باشر الفعل أحدهم أجرى الحد على جماعتهم، لأن القاتل إنما يمكنه بقوة الردء (١٢)، (١٤).

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإن).

⁽٢) ما بين القرسين في (ش) (تقديم وتأخير).

⁽۲) د (ل ۱۰۱ س) ت.

⁽٤) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

⁽۵) في (ت، ش) (حيا).

⁽٦) في (ش) (بطنهم) وهو تصحيف.

⁽٧) في (ش) (يموتوا).

⁽A) ما بين القوسبن يماثله في (ت، ش) (فإن).

⁽٩) ئى (ت، ش) (نيهم).

⁽١٠) ني (ش) (ذي رحم) وهو حطأ، لأنه معطوف على مرفوع.

⁽١١) ن (ل ١٠٧ ب) ص.

⁽١٢) كذا في (ت، ش) رفي (ص) (شبه) رهو تصحيف.

⁽١٣) رده السيء بالشيء: جَمله ردءاً، وقلان رده لقلان أي يتصره ويشد ظهره، الردم المعدن والناصر. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٢ ص ٢١٣. لسال العرب ج٣ ص ٢١٣.

⁽١٤) في (ش) زيادة (والعين. والله أعلم).

Are sold

كتاب السير

كتاب^(۱) السير

١٦٥ الجهاد فرض على الكماية، (قال الله _ تعالى _)(٢) ﴿ فَنَيْلُوا ٱلَّذِينَ لَا يُؤْمِدُونَ بِاللَّهِ وَلَا بِأَلْبَوْمِ ٱلْآخِرِ ﴾ (٢) ، (١) وقال الله - تاحالي -: ﴿ انفِرُوا خِمَامًا وَيْقَالَا ﴾ (٥)، (٦)، (٧) الآيات الواردة في الجهاد كثيرة (٨) إذا (٩) قام به فريق (١٠) (س الناس)(١١) سقط عن الباقين، لأن المقصود هو (١٢) إعلاء كلمة الله_تعالى_، وإن لم يقم به أحد أثم جميع الناس بتركه لعموم هذا(١٣٠) الخطاب. وقتال الكفار واجب وإن لم يبدؤوا(١١٠ لقوله - تعالى - : ﴿ فَأَقَنْلُواْ أَلْمُشْرِكِينَ حَيْثُ وَجَدَنَّمُوهُمْ ﴾ (١٦) .

(١) ن (ل ١٢٦ أ) شي.

⁽٢) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽٣) في له _ تعالى _ ﴿ وَلا بِأَلْيُورِ ٱلْأَخِرِ ﴾ لم يثبت في (ت، ش)، وكتب في (ص) (واليوم الآخر) وهو خطأ.

⁽٤) من الآية ٢٩، سورة التوبة،

⁽٥) قال ابن كثير في تفسيره (٤٠٠ ص ٩٦): «أمر الله .. تعالى .. بالنفير العام مع لرسول صلوات الله وسلامه عليه _ عام غزوة تبوك . . وحتم على المؤمنين في الخروج معه على كل حال في المنشط والمكره، والعسر واليسر.

⁽٦) من الآية ٤١، سورة التوبة.

⁽٧) في (ش) زيادة (وغيرهما من).

⁽۸) سقطت من (ت، ش).

⁽٩) سقطت من صلب (ت) ملحقة بالهامش،

⁽١٠) في (ش) (قوم).

⁽١١) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽۱۲) سقطت من (ش).

⁽۱۳) سقطت من (ت، ش).

⁽١٤) في (ش) (يبدؤون) وهو خطأ، لأنه من الأفعال الحمسة يجزم بحذف النون.

⁽١٥) قُولُه _ تعالى _: ﴿ مَاتَّنْكُوا ﴾ كتب في جميع النسخ (اقتلوا) وهو حطأ.

⁽١٦) من الآية الخامسة، سورة التوية.

ولا يجب الجهاد على صبي ولا(١) على امرأة ولا(٢) أعمى (ولا مقعد(٣) ولا أنطع)(١) لقوله - تعالى -: ﴿ لَبْسَ عَلَ آلاَعَمَىٰ حَرَجٌ ﴾(١) الآية ، (وإذا)(١) هجم العدو على بلد وجب على جميع الناس الدفع ، تخرج المرأة بغير إذن زوجها والعبد بغير إذن المولى(٢) ، لأنه صار فرض عين(٨) كالصلاة ، وهو دفع الشر عن الأنفس(١) أو القتال في مبيل الله - تعالى -(١٠) .

وإذا دخل المسلمون (دار الحرب فحاصروا)(١١) مدينة أو حصناً دعوهم إلى الإسلام فإن أجابوا كفواً عن قتالهم لقوله .. عليه السلام ..: «أمرت أن أقاتل الناس(١٢) حتى يقولوا لا إله إلا الله (فإذا قالوها عصموا مني دماءهم وأموالهم)(١٢)

(1) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

(٢) في (ش) زيادة (على).

(٣) أقعد الرجل لم ينهض، ورجل به قعاد وإقعاد أي داء يقعده فهو مقعد إذا أزمنه داء في جسده والمقعد الذي لا يقدر على القيام لزمانه به. كأنه قد ألزم القعود. انظر: النهاية في غربب الحديث والأثر ع٤ ص ٨٦. تاج العروس ح٢ ص ٤٦٩.

(٤) كذا في (ت، ش) وسقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش وجاءت هكذا (مقعد ولا أقعد ولا) وهو تصحيف.

(٥) من الآية ٦١، سورة النور.

(٦) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإن).

(٧) في (ش) (مولاه) وفي (ت) (سيده).

(۸) د (ل ۱۰۷) ت.

(٩) في (ش) زيادة (جميعاً).

(۱۱) سقطت من (ت).

(١١) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش.

(١٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة تحت السطر.

(١٣) ما بين القوسين زيادة من هامش (ش) وهي زيادة صحيحة وردت في بعض ووايات الحديث.

(١٤) هذا الحديث روي عن عدد من الصحابة وأخرجه عنهم أصحاب الكتب الستة وغيرهم، وأقرب الأحاديث إلى هذا اللفظ ما أخرجه أصحاب الكتب الستة عن أبي هريرة - رضي الله عنه -: فقد أخرجه البخاري والنسائي يلفظ المصنف وفي آخره قفمن قالها فقد عصم مني ماله ونفسه إلا بحقه، وحسابه على الله انظر: =

(وإن)⁽¹⁾ امتنعوا دعوهم إلى أداء الجزية، فإن بذلوها فلهم ما للمسلمين وعليهم ما على المسلمين (كما قال)^(۲) على^(۲) _ رصي الله عنه _ "إنما بذلوا الجزية ليكون دماؤهم كدماتنا وأموالهم⁽¹⁾ كأموالنا»⁽⁰⁾.

ولا يجوز أن يقاتل^(١) من لم يبلغه^(٧)

صحيح البخاري مع الفتح ح٣ ص ٢٦٢ الحديث ١٣٩٩، سنن النسائي ج٥ ص ١٤. وأخرجه مسلم (ج١ ص ٥٣ الحديث ٢١ (٣٣) وفي آخره: الغمن قال لا إله إلا الله عصم ميي ماله ونفسه إلا بحقه. وحسابه على الله. وأحرجه الترمذي وابن ماجة بلفظ المصنف. وزاد فيه اإلا بحقها وحسابهم على ش٥. وراد ابن ماجة عمز وجل ١. قال الترمذي: هذا حديث حسن صحيح. انظر: سنن الترمذي ج٥ ص ٣ الحديث ١٦٤٠. سنن ابن ماجة ج٢ ص ١٢٩٥ الحديث ١٣٩٧. وأخرجه أبو داود (ج٣ ص ١٢٤٠ الحديث ١٣٩٧. وأخرجه أبو داود (ج٣ ص ١٤٤ الحديث ١٦٤٠) بلفظ المصنف وفيه «منعوا» بدلاً من اعصموا»، وزاد في آخره إلا بحقها وحسابهم على الله ـ تعالى ٤٠ وأخرجه أحمد في عدة روايات (ج٢ ص ٣٧٧).

الرواية الأولى: بلفظ المصنف وزاد في آخرها: اإلا من أمر حق وحسابهم على الله. الرواية الثانية والثالثة: بلفظ رواية ابن ماجة.

الرواية الرابعة والخامسة: بلفظ رواية الترمذي.

الرواية السادسة: بلفظ رواية المصنف رفيها: «فإذا قالوا لا إله إلا الله فحسابهم على الله ـ عز وجل ـ، هكذا وجدت في أصل ذلك».

- (١) ما بين القوسين يماثله في (ش) (طان).
- (٢) ما بين القوسين يماثله في (ش) (لقول).
- (٣) مبتي ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٢٤.
 - (٤) ن (ل ١٢٦ ب) ش.
- (ه) لم أجد أثراً بهذا اللفظ وقال الحافظ الزيلعي في نصب الرابة (ج٣ ص ٣٨١) بعد أن أورد هذا النص: قلت غريب، وأخرج الدارقطني (ج٣ ص ١٤٧، ١٤٨): عن شعبة عن الحكم، عن حسين بن ميمون، قال شعبة قفلقيت حسين بن ميمون قبحدثني عن أبي الجنوب قال: قال علي رضي الله عنه –: من كانت له ذمننا، فدمه كدمائناه. وعلق عليه الدارقطني بقوله: قحلفه أبان بن تغلب فرواه عن خدمين بن ميمون عن عبد الله بن عبد الله، عن أبي الجنوب، وأبو الجنوب ضعبف الحديث،
 - (٦) في (ش) (بقائلوا).
 - (٧) في (ت) (تبلغه).

دعوة الإسلام إلا أن يدعوه (١٠)، قال الله _ تعالى _: ﴿ وَمَا كُنَّا مُعَذِّبِينَ حَتَّى نَعْتَكَ رَسُولًا ﴾ (١٦).

ويستحب أن يدعو من بلغته الدعوة ولا (يجبر على(٢)(٤) ذلك (وإن)(٥) أبو استعانوا بالله عليهم وحاربوهم ونصبوا عليهم المجانيق(١) كما نصب رسول الله _ (صلى الله عليه وسلم) (٧) عنى الطانف وحرّقوهم (وأرسلوا)(٨) عليهم الماء، وقطعوا أشجارهم (٩)، وأفسدوا زروعهم (١١) قال الله - تعالى ..: ﴿مَا قَطَعْتُم مِن لِمِنَةٍ أَوْ نَرَكَنُسُوهَا قَآمِمَةً عَلَىٰ أَصُولِهَا فَبِإِذْنِ أَفْقِهِ (١١)(١١)، (وقال (١٣)_ تَـعَـالَــيُّ _)(١١): ﴿ وَلَا يَطَاعُونَ مَوْطِئًا يَفِيظُ الْكُفَّادُ وَلَا يُنَالُونَ مِنْ عَدُوّ (10) (11) (10) (N)

(١) في (ش) (يدعوهم) وهي تناسب السياق في تلك النسخة.

⁽٢) من الآية ١٥٤ سورة الإسراء

⁽٣) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (بجب).

⁽a) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإن).

⁽٦) ومفردها: منحنيق وهي آلة ترمي بها الحجارة. ومن آلات الحرب قديماً وتستعمل حالياً في أعمال البناء. انظر. قاموس الفارسية ص ٦٩٠. معجم الألفاظ الفارسية المعربة ص ١٤٦.

⁽٧) كذا مي (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

⁽٨) ما بين القرسين يمائله في (ت) (فأرسلوا).

⁽٩) في (ت) (شجرهم)

⁽۱۰) في (ت) (زرعهم).

⁽١١) اللينة بالكسر: النخلة. وكلمة لينة مخرجة مخرج فعلة نحو حنطة. انظر: المفردات للراغب الأصفهاني ص ٤٥٧. تاح العروس ج٩ ص ٣٣٨.

⁽١٢) من الآية الخامسة، سورة الحشر.

⁽١٣) في (ت) زيادة كلمة لفظ الجلالة (الله).

⁽١٤) ما بين الفوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

⁽١٥) قوله _ تعالى _ ﴿ وَلَا يَنَالُونَ مِنْ عَدَّةٍ نَيَّلًا ﴾ لم يثبت في (ش).

⁽١٦) من الآبة ١٣٠، سورة التوبة.

⁽١٧) ذكره الترمذي في باب ما جاء في الأخذ من اللحية: قال الترمذي: ١٠.١ سمعت قتيبة . حدثنا وكيع بن الجراح عن رجل عن ثور بن يزيد أن النبي _ صلى الله عليه =

ولا بأس برميهم وإن كان^(۱) فيهم (مسلم أسير)^(۱) أو تاجر، لأن إعلاء كلمة الله أوجب من صيانة الأسير، وإن تترّسوا بصبيان المسلمين أو بالأسير^(۲) لم يكفوا عن رميهم ويقصدوا^(۱) بالرمي الكفار.

ولا بأس بإخراج (٥) النساء والمصاحف للمسلمين _ إذا كان العسكر (١) عظيماً يؤمن عليه، لأن الظاهر هو النصرة كما قال _ عليه السلام _: ولن يغلب (اثنا عشر) (٧) ألفاً عن قلة (٩) و (٩) كلمتهم واحدة (١٠).

- (١) في صلب (ص) (كانوا) وصححت بالهامش بما أثبتاه.
 - (٢) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير.
 - (٣) في (ت، ش) (الأساري).
- (٤) في (ت) (يقصدون) وفي (ص) شطب على حرف (النون) وما أثبتناه هو الصحيح،
 لأنه معطوف على مجزوم.
 - (ه) ن (ل ۱۰۷ س) ت.
 - (٦) في (ش) (عسكراً).
- (٧) كذًا في (ش) وفي (ص، ت) (اثني عشر) وما أثبتناه هو الصحيح، لأنه نائب فاعل مرفوع
 - (۸) ن (ل ۱۰۸ ب) ص.
 - (٩) الواو يماثلها في (ت، ش) (إذا كانت).
- (١٠) من حديث أخرجه الترمذي وأبو داود عن الزهري، عن عبيد الله بن عبد الله بن عبد الله بن عنه، عن ابن عباس، عن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ: لفط الترمذي (ج٤ ص ١٢٥ الحديث ١٥٥٥): ٥٠. ولا يغلب اثنا عشر ألغا من قلة، وقال الترمذي: همذا حديث حسن غريب، لا يسنده كبير أحد غير جرير بن حازم، وإنما روي هذا الحديث عن الزهري، عن النبي =

ويكره إخراج دلك في سرية لا يؤمن عليها، لأن المرأة أو(١) المصحف ربما يقع(٢) في أيدي الكفار(٣) فيكون تسبيباً لما لا يجوز.

ولا تقاتل المرأة إلا بإذن زوجها، ولا العبد إلا بإذن سيده إلا أن يهجم العدو، لأن طاعة (الزوج والمولى)(٤) واجبة(٥).

وينبغي للمسلمين أن (لا يغدروا، ولا^(۱) يغلوا^(۷)) ولا يمثلوا^(۹)، ولا يقتلوا امرأة ولا صبياً، ولا شيخاً فانباً، ولا مقعداً، لنهى (۱۱) النبي - صلى الله عليه وسلم - عن الغدر (۱۱) والغلول والمثلة وقتل النساء (۱۲)، وكذلك الأعمى

(١) في (ت، ش) (و).

⁻ صلى الله عليه وسلم مرسلاً...». لفظ أبي داود (ج٣ ص٣٦ الحديث ٢٦١١).
«... ولن يغلب اثنا عشر من قلة». وعلق عليه أبو داود بقوله: «والصحيح أنه مرسل». وجاء في حديث أخرجه ابن ماجة (ج٢ ص٤٤٩ الحديث رقم ٢٨٢٧) عن أس بن مالك ـ بمثل المنقول من رواية أبي داود.

⁽٢) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (تقع) وما أثبتناه أصح لرجوع الضمير إلى أقرب مذكور.

⁽٣) ن (ل ١٢٧ أ) ش.

⁽٤) ما بين القوسين في (ت، ش) تقديم وتأخير.

⁽٥) في (ت، ش) زيادة (عليهما).

⁽٦) سقط من صلب (ت) ملحقة فوق السطر،

 ⁽٧) خل: خان، والمغل: من الإخلال: الخيانة، والغلول: الخيانة في المغنم والسرقة من الغنيمة قبل القسمة وسميت غلولاً، لأن الأيدي فيها مغلولة: أي ممنوعة، مجعول فيها غل وهي الحديدة التي تجمع يد الأسير إلى عنقه، انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٣ ص ٣٨٠، ٣٨١، تاج العروس ج٨.

⁽A) ما بين القوسين في (ت) تقديم وتأخير.

 ⁽٩) المثلة بالضم: التنكيل والتوشيه، ومثل بالقنيل: جدع أنفه وأذنه أو مذاكيره أو شيئاً من أطرافه، انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ح٤ ص ٢٩٤، تاج العروس ح٨ ص ١١١.

⁽١٠)كدا في (ش) وفي (ص، ت) (نهي).

⁽١١) في (ش) غير واضحة بسبب بياص.

⁽١٢) من أصح الأحاديث عن النهي عن الغدر، والغلول والمثلة ما أخرجه مسلم وغيره: عن سليمان بن بريدة عن أبيه، قال: كان رسول الله عصلى الله عليه *

إلا أن يكون لأحد هؤلاء رأي في الحرب أو تكون المرأة ملكة، فإنه روي عن (١) النبي - عليه السلام - أنه (٢) قتل أم قرفة ، (٣)

ولا يقتل مجنونًا، لأن القتل إفساد البنية فلا يجوز إلا دفعاً للضور.

وسلم -، إذا أمر أميراً على جيش أو سرية، أوصاه في خاصته بنقوى الله، ومن معه من المسلمين خيراً ثم قال: اغزوا باسم الله. في سبيل الله. قاتلوا من كمر بالله. اغزوا ولا تغلوا. ولا تغلوا، ولا تمثلوا وليداً . . ٤. انظر: صحيح مسلم ج٣ ص ١٣٥٦ ـ ١٣٥٨ الحديث ١٧٣١ (٣). أما في النهي عن قتل النساء فقد أخرح البخاري، ومسلم وغيرهما: عن ابن عمر - رضي الله عنهما قال: ٩وحدت امرأة مقتولة في بعص مغازي رسول الله - صلى الله عليه وسلم -، فنهى رسول الله - صلى الله عليه وسلم -، فنهى رسول الله - صلى الله عليه وسلم -، البخاري . انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج٣ ص ١٤٨ الحديث ٢٠١٥. صحيح مسلم ح٣ ص ١٣٦٤ الحديث ٢٠١٥).

- (١) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (أن) وفي إثباتها تكرار.
 - (٢) سقطت من (ت، ش),
- (٣) وهي فاطمة بنت ربيعة بن بدر الفزارية، شاعرة، تسكن وادي القرى شمال المدينة، كان لها اثنا عشر ولدأ من زوجها مالك بن حذيفة بن بدر الفزاري ويقال أنه كان يعلق في بيتها خمسون سيفاً لخمسين رجلاً كلهم من محارمها، وكان يضرب بها المثل في المنعة يقال «امنع من أم قرفة». ولما ظهر الإسلام سبت رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ وجهزت ثلاثين راكباً لغزو المدينة وقتل النبي - صلى الله عليه وسلم - فوجه إليهم النبي - صلى الله عليه وسلم - سرية بقيادة زيد بن حارثة الذي ظفر بهم وقتل أم قرفة. انظر ترجمتها: الروض الأنف ج ٤ ص ٢٥٢. مجمع الأمثال ج٢ ص ٣٢٣. الأعلام ج٥ ص ١٣١. أما الأحاديث فلم أجد حديثاً يسند إلى رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ أنه قتل أم قرفة وإنما الذي وجدته بسند إلى أبي بكر الصديق - رضى الله عنه -: فقد أخرج الدارقطني (ج٣ ص ١١٤)؛ بسنده إلى الوليد بن مسلم، عن سعيد بن عبد العزيز، أن أبا بكر قتل أم قرفة الفزارية في ردتها. . . ». وأخرج البيهفي (ج٨ ص ٢٠٤): سند. إلى الليث بن سعد عن سعيد بن عبد العزيز التنوخي، أن امرأة يقال لها "أم قرفة" كفرت بعد إسلامها، فاستتامها أبو بكر الصديق ـ رضي الله عنه ـ فلم تتب فقتلها، قال الليث وذاك الذي سمعنا وهو رأبي، قال ابن وهب: وقال لي مالك مثل ذلك (قال الشافعي) فما كان لنا أن تحتج به إذا كان ضعيفاً عن أهل العلم بالحديث قال البيهقي: الضعفه في انقطاعه، وقد رويناه من وجهين مرسلين؟.

وإن رأى الإمام أن يصالح أهل الحرب أو فريقاً منهم وكان في ذلك مصلحة للمسلمين فلا بأس به، لأن النبي _ (صلى الله عليه وسلم) (1) _ وادع أهل مكة (1) فإن صالحهم مدة ورأى أن نقض الصلح أنفع (في حقهم) (1) نبذ (1) إليهم (٥) وقاتلهم (لقول الله) (١) _ تعالى _: ﴿وَإِمَّا تَخَافَنَ مِن قَوْمٍ بِنِيَانَةُ فَالَهُم قَالُمُ مَن سَوَيَّ فِي اللهُ عَلَى مَن اللهُ عَلَى مَن اللهُ عَلَى اللهُ عليه وسلم) (١٥) _ بأهل مكة لما نقضوا العهد وخانوا (١١) .

(٣) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

(٥) في (ت) زيادة (الإمام).

(٦) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (لقوله).

(٧) قوله _ تعالَى _ ﴿ نَمُؤَافَكَ مِن قَوْمِ ﴾ كُتبت نبي (ص) خطأ وصحح بالهامش.

(٨) قوله _ تعالى _ ﴿عَلَىٰ سُوَّاءٍ ﴾ لم يشت في (ص).

(٩) من الآية ٥٨، سورة الأنقال.

(۱۰) سقطت من (ت، ش).

(١١)ما بين القوسين يماثله في (ش) (فإن).

(۱۲)ن (ل ۱۰۸ ۱) ت.

(١٣) سقطت من صلب (ش) ملحق بالهامش.

(١٤) سقطت من (شي).

(١٥)كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

(١٦) أخرج البيهقي (ج٩ ص ٢٣٣، ٢٣٤) قصة نقض أهل مكة العهد، بسنده إلى "

⁽١) كدا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

⁽٢) أخرج أبو داود (ح٣ ص ٨٦ الحديث ٢٧٦٦) بسنده عن الزهري، عن عروة بن الزبير عن المسور بن مخرمة ومروان بن الحكم: أنهم اصطلحوا على وضع الحرب عشر سنين يأمن قبهن الناس...». وأخرج أحمد (ج٤ ص ٣٢٣ ـ ٣٢٦ ـ ٣٢٦ حديثاً طويلاً في قصة صلح الحديبية بسنده عن الزهري محمد بن مسلم بن شهاب، عن عروة بن الزبير، عن المسور بن مخرمة ومروان بن الحكم وجاء فيه: «... ولكن اكتب: هذا ما اصطلح عليه محمد بن عبد الله وسهل بن عمرو على وضع الحرب عشر سنين يأمن فيها الناس ويكف بعضهم عن بعض...».

⁽٤) النبذ: إلقاء الشيء وطرحه، المنابذة: المكاشفة وفي هذه الآية: لا تبادر إلى نقض العهد حتى تلقى إليهم أنك قد نقضت ما بينك وبينهم، فيكونوا معك في علم النقض والعود إلى الحرب مستوين. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثرج ٥ ص ٧. لسان العرب ج٦ ص ٤٣٢٢.

(٥٧٠ وإذا خرج عبيدهم إلى عسكر المسلمين فهم أحرار (١)، لأن البي - (صلى الله عليه وسلم) - قال في عبيد الطائف (٣) هم عنقاء الله الله الله عليه وسلم)

ولا بأس أن يعلف العسكر في دار الحرب ويأكلوا (ما وجدوه)(م) من الطعام، ويستعملوا الحطب كذا(٢) السنة(٧)، ويدهنوا بالدهن، ويقاتلوا بما

الزهري، عن عروة بن الزبير، عن مروان بن الحكم والمسور بن مخرمة أنهما حدثاه جميعاً قالاً: اكان في صلح رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يوم الحديبة مينه وبين قريش أنه من شاء أن يدخل في عقد محمد وعهده دخل، ومن شاء أن يدخل في عقد قريش وعهدهم دخل فتواثبوا خزاعة فقالوا: نحن ندخل في عقد محمد وعهده، وتواثبت بنو بكر فقالوا: نحن ندخل في عقد قريش وعهدهم، فمكثوا في تلك الهدنة السبعة أو الثمانية عشر شهراً. ثم إن بني بكر _ الذين كانوا دخلوا في عقد قريش وعهدهم ـ وثبوا على خراعة ـ الذين دحلوا في عقد رسول الله .. صلَّى الله عليه وسلم .. وعهده ـ ليلاً بماء لهم. . . فقالت قريش: ما يعلم بنا محمد وهذا الليل وما يرانا أحد فأعانوهم عليهم بالكراع والسلاح فقاتلوهم معهم للضغن على رسول الله .. صلى الله عليه وسلم .. ؛ وإن عمرو بن سالم ركب إلى رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم يخبره الخبر . . . فقال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ نصرت يا عمرو بن سالم . . . وأمر رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ الناس بالجهاز وكتمهم مخرجه . وسأل الله أن يعمى على قريش خبره حتى بيغتهم في بلادهم، باختصار. وأسند الواقدي في واحدة من الروايات الكثيرة التي رواها بهذا المعني، إلى الرهري، عن محمد بن جبير بن مطعم وجاء فبها: قال أبو بكر: وأين تريد يا رسول الله؟ قال: قريشاً... قال: أوليس بيننا وبيسهم مدة؟ قال: إنهم غدروا ونقضوا العهد. فأنا غازيهم . . . ٥ . انظر: المغازي للواقدي ج٢ ص ٧٩٦. وأعل الحافظ الزيلعي هذه الروايات بالإرسال. انظر: نصب الراية ج٣ ص ٣٩٠.

- (۱) ن (ل ۱۲۷ ب) ش.
- (٢) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).
 - (٢) ن (ل ١٠٩١) ص.
 - (٤) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٤٤٨.
- (a) ما بين القوسين يماثله في (ش) (مما وجدوه).
 - (٦) في (ش) (كذلك).
- (٧) أخرج البيهقي (ج٢ ص ٦٦٢ _ ٦٦٤). «أنبأ أبو جعفر محمد بن عمرو الرزار، ثا
 أحمد بن الخليل، ثا الواقدي، ثنا عبد الرحمن بن الغضيل عن العباس بن
 عبد الرحمن الأشجعي عن أبي سفيان عن عبد الله بن عمرو _ رصي الله عنهما _ "

يجدونه من السلاح كل ذلك بلا قسمة، ولا يجوز أن يبيعوا من ذلك شيئاً، ولا يتمولوه (١٠) لتعلق حق الغانمين به.

(٧٧٠ ومن أسلم منهم أحرز بإسلامه نفسه (وأمواله)(٢) وأولاده الصغار(٣) لقوله _ عليه السلام _: «من أسلم على مال فهو له (٤) ، وكذلك أولاده ، لأنهم أخص به من المال ، وكذلك كل مال هو في بده أو وديعة هي في يد مسلم أو ذمى ، لأنه في يده حكماً .

قال رسول الله - صلى الله عليه وسلم - يوم خيبر: "كلوا واعلقوا ولا تحملوا". وأخرج الواقدي في المغازي (ج٢ ص ١٦٢ - ٦٦٤): قال: "حدثني ابن أبي سبرة، عن إسحاق بن عبد الله بن أبي فروة، عن عبد الرحمن بن جابر بن عبد الله عن أبيه، قال: لما انتهبا إلى حصن الصعب بن معاذ، والمسلمون جباع والأطعمة فيه كلها. . . إلى أن قال: فوجدنا والله من الأطعمة ما لم نظن أنه هناك من الشعير والتمر والسمن والعسل والزيت والودك. ونادى منادي رسول الله صلى الله عليه وسلم - "كلوا واعلقوا ولا تحملوا" يقول: لا تخرجوا به إلى بلادكم. فكان المسلمون بأخذون من ذلك الحصن مقامهم طعامهم وعلف دوابهم . . . باحتصار.

في (ش) (يتمولونه).

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ش) (وماله) وسقط من (ت).

 ⁽٣) زيادة من (ش) وهي ريادة مهمة، لأنه قبد مطلوب في الحكم، ولأن الكبار مسؤولون عند أنفسهم.

⁽³⁾ أحرجه أبو يعلى الموصلي في مسئله من حديث ياسين الزبات، عن الزهري، عن سعيد بن المسبب، عن أبي هريرة قال: قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم -:

امن أسلم على شيء فهو له ٤٠ نقلا عن نصب الراية ج ٣ ص ١٤٠، وأخرجه ابن علي في الكامل (ح٧ ص ٢٦٤١، ٢٦٤٢) بلفظ أبي يعلى الموصلي، وأعل هذا الحديث بياسين الزيات وأسند تضعيفه عن البخاري وابن معين والنسائي وغيرهم، ونقله عنه البهقي (ج ٩ ص ١١٣) وعلق عليه بقوله: «. . . وهذا الحديث بروى عن ابن أبي مليكة عن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ مرسلاً، وعن عروة عن السي ـ صلى الله عليه وسلم ـ مرسلاً، وعن عروة عن السي ـ صلى الله عليه وسلم ـ مرسلاً،

فصل

وإن (١٦) ظهرنا على الدار فعقار الدار فيء، وكذلك عقار الذي أسلم في دار الحرب، لأن الدار دار الحرب، وكذلك زوجته وحملها في (١٦) (٩) وأولاده الكبار فيء.

ولا ينبغي أن يباع السلاح من أهل الحرب ولا يجهز إليهم، لأنه إعانة لهم على تقوية الكفر.

ولا يفادون بالأسرى عند أبي حنيفة (1) _ (رحمه الله) (0) وعند (1) أبي يوسف (٧) ومحمد (1) _ (رحمه الله) (0) _ يفادى بهم أسرى المسلمين ولا يجوز (٨) المن عليهم (1) ، لأنه إبطال حق الغانمين، والفداء يجوز، لقوله يتعالى ..: ﴿ فَإِمَّا مَنَّا بَعْدُ وَإِمَّا فِندَةَ ﴾ (١٠) ولأبي حنيفة _ (رحمه الله) (0) _ أنه إبطال حق الغانمين في الأسرى (١١) فلا يجوز.

⁽١) في (ش (إذا).

⁽٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر.

⁽٣) في (ش) زيادة (تبعاً للأم، لكنه مسلم تبعاً للأب).

⁽٤) انظر: بدائع الصائع ج٧ ص ١٢٠.

⁽٥) سقطت من (ت).

⁽٦) في (ت) (قال).

⁽۷) ن (ل ۱۰۸ ب) ت.

⁽٨) ن (ل ١٢٨ أ) ش.

⁽٩) الطر: الهداية مع شرح فتح القدير ح⁰ ص ٢٢٦.

⁽١٠) من الآية الرابعة سورة محمد _ (صلى الله عليه وسلم) --

⁽١١) في (ش) (الأساري) وكلاهما صحيح. انظر: لسال العرب ج١ ص ٧٨.

0 وإذا فتح الإمام بلدة (۱) عنوة (وقهراً) (۱) فهو بالخيار إن شاء قسمها 0 بين المسلمين (۱) كما فعل النبي (۱) _ (صلى الله عليه وسلم) (۱) _ بحير (۱) , وإن شاء أقر أهله عليه (۱) (ووضع) (۱) , (۱۱) الخراج عليهم ، كما فعل عمر (۱۱) رضي الله عنه _ بالعراق (۱۲) . (وهم في الأسرى) (۱۳) بالخيار إن شاء فتلهم وإن شاء تركهم أحراراً ذمة للمسلمين ،

(١) كذا في صلب (ص) و(ش) وفي (ت) وهامش (ص) (بلداً).

(٤) في صلب (ت) (الغانمين) وفي الهامش ما أثبتناه.

(ه) في (ش) (رسول الله).

(١) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

- (٧) أخرج البخاري روايتين عن زيد بن أسلم عن أبيه عن عمر .. رضي الله عنه .. قال في إحدى الروايتين: «لولا آخر المسلمين، ما فتحت عليهم قرية إلا قسمتها كما قسم النبي .. صلى الله عليه وسلم .. خيبر ". وفي الرواية الثانية له: «أنه سمع عمر بن الخطاب .. رضي الله عنه .. يقول: أما والذي نفسي بيده، لولا أن أترك آخر الناس بباناً ليس لهم شيء، ما فتحت علي قرية إلا قسمتها كما قسم النبي .. صلى الله عنيه وسلم .. خيبر ولكن أتركها خزانة لهم يقتسمونه انتهى الحديث . ومعنى كلمة «بباناً» أي فقراء معدمين لا شيء لهم كما نقل ذلك الحافظ ابن حجر في الفتح ج٧ ص ٤٩٠ الحديث في الفتح عن الطبري ، انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج٧ ص ٤٩٠ الحديث
 - (٨) في (ش) (عليها) وهي تناسب السياق في تلك السخة.
- (٩) ما بين القوسين تكرر في (ص) في آخر صفحة وأول أخرى وهو سهو من الناسخ.
 - (۱۰)ن (ل ۱۰۹ ب) ص.
 - (١١) سبق ترجمته ـ رصي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٤٣.
- (١٢) جاء في كتاب «الأموال» لأبي عبيد القاسم بن سلام (ص ٦٦) ص ٦٣) قال: فإن هشيماً بن بشير حدثنا، قال: أخبرنا العوام بن حوشب، عن إبراهيم التيمي قال: لما فتح المسلمون السواد قالوا لعمر اقسمه بيننا، فإنا افتتحناه عنوة. قال: فأبي، وقال: فما لمن جاء بعدكم من المسلمين؟ وأخاف إن قسمته أن تفاسدوا بينكم في العياه. قال: فأقر أهل السواد في أرضيهم، وضرب على رؤوسهم الجزية، وعلى أرضيهم الطبق ولم يقسم بينهم، قال أبو عبيد: «يعنى المخراج».

(١٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (وهو بالأسارى).

⁽٢) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش، وسقط من (ت).

 ⁽٣) كذا في (ش) وهو الصواب لوجود الضمير والذي يحتاجه السياق وفي (ت)
 (القسمة) وهي تناسب السياق في تلك السخة وفي (ص) (قسم).

(كما فعل)⁽¹⁾ النبي _ (صلى الله عليه وسلم)⁽¹⁾ _: [منّ على⁽¹⁾ أهل مكة فأطلقهم (٤) (0) (وقتل بنى قريظة (0) وأسر عامة السرايا التي استولى عليها .

ولا يجوز أن يردهم إلى دار الحرب، لأنه تقوية للكفر، وإذا أرادوا(٢٠) العود إلى دار الإسلام ومعهم (٨) مواش (٩) علم يقدروا(٢٠) على نقلها إلى دار الإسلام ذبحها وحرقها ولا يعقرها(٢١)، لأنه تعذيب الحيوان ولا يتركها، لأنه قوة لهم.

(١) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإن).

(٢) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).

(٣) سقطت من (ص).

(٤) في (ش) (وأطلقهم).

(٥) جاء في «السيرة لابن هشام» (ج٤ ص ٥٥، ٥٥): قال ابن إسحاق: فحدثني بعض أهل العلم... وذكر خطبة رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ بعد خروجه من الكعبة ووقعه على بابها _ حين فتح مكة _ وحاء فيها: ه... ثم قال: يا معشر قريش ما ترون أني فاعل بكم؟ قالوا خيراً أخ كريم وابن أخ كريم قال: اذهبوا فأنتم الطلقاء».

(٦) أخرج البخاري ومسلم بسندهما إلى أبي سعيد الخدري ـ رضي الله عنه ـ: «أن أهل قريظة نزلوا على حكم سعد، فأرسل النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ إليه فجاء، فقال: قوموا إلى سيدكم، أو قال خبركم ـ فقعد عند النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ، فقال: فقال: فإني أحكم أن تقتل مقاتلهم، وسلم ـ، فقال: هؤلاء نزلوا على حكمك قال: فإني أحكم أن تقتل مقاتلهم، وتسبى زراريهم فقال: لقد حكمت بما حكم به الملك، هذا لفظ البخاري، انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج ١١ ص ٤٩ الحديث ٢٢٦٢. صحيح مسلم ج ٣ ص

(٧) في (ش) (أراد) وهي تناسب السياق في تلك النسخة.

(٨) في (ش) (معه) وهي تناسب السياق في تلك النسخة.

 (٩) كذا في (ش) وهر الصحيح، لأنه مبتدأ مؤخر مرفوع بضمة مقدرة على ياء المنقرص المحذوفة. وفي (ص، ت) (مواشي) وهو خطأ.

(۱۰) نی (ت، ش) (یقدر).

(11) عقره: قطع قوائمه، وهو ضرب قواتم البعير أو الشاه بالسيف وهو قائم، انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٣ ص ٢٧١، تاج العروس ج٣ ص ٤١٤.

نصل

٧٦٥ ولا يقسم غنيمة في دار الحوب حتى يخرجها إلى دار الإسلام(١) وقال الشافعي (٢) _ (رحمه الله) (٢) _يجوز (٤) ، لأن النبي _ (صلى الله عليه وسلم) في قسم غنائم بدر (١), (٧) ببدر (١), (٨) و (٩) لنا (أن النبي) (١٠) (صلى الله عليه وسلم) (١١) ينهى عن بيع الغنائم في دار الحرب (١٢) والقسمة بيع (١٣).

(٩) الواو زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للوبط.

(١٠) ما بين القوسين بماثله في (ت، ش) (أنه).

(١١) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).

(۱۲) ز (ل ۱۰۹ أ) ت.

(١٣) في (ش) زيادة (لا يجوز).

(١٤) لم أجد حديثاً بهذا المعنى فيما بين يدي. وجاء في نصب الرابة (ح٣ ص ٢٠٨) بعد أن أرود نصأ مماثلاً له قوله: ققلت: غريب جدأه.

⁽١) انظر: المبسوط ح١٠ ص ٣٢.

⁽٢) انظر: الأم ج٤ ص ٦٥.

⁽٣) سقطت من (ت).

⁽٤) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (تجوز) وهو تصحيف.

⁽٥) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).

⁽٦) غير واضحة في (ت) بسب الأرصة.

⁽V) ن (ل ۱۲۸ ب) ش.

⁽٨) أخرج الواقدي في مفاريه (ج١ ص ١٠٠) قال) ١٠٠ . فقد جمعت الفنائم واستعمل رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ عبد الله بن كعب بن عمر المنزني، حدثني بذلك محمد بن يحيى بن سهل بن أبي حثمة عن أبيه عن جده، عن النبي ـ صلى الله عليه وسلم _ وقسمها بسير _سير شعب بمضيق الصفراء . . ١٠ وأخرج البيهقي (ج٩ ص ٥٧ ، ٥١) بسنده عن ابن إسحاق قال: الومضى رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم-فلما خرج من مضيق يقال له الصفراء خرج منه إلى كثيب يقال له اسير، على مسيرة ليلة من بدر أو أكثر. فقسم رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ النفل بين المسلمين على ذلك الكثيب، انظر أيضاً: تلخيص الحبير ج٣ ص ١٣١ الحديث ٢١.

ولاده (۱) والرده (۱) والمقاتل في العسكر سواء، لأن السي - (صلى الله عليه وسلم) (۱) - قسم للكل (۱) وإذا لحقهم مدد في دار الحرب قبل أن تخرح (۱) العنيمة إلى دار الإسلام شاركوهم (في ذلك) (۱) ، لأن الملك إنما يتأكد بالاحراز (۱) ، فقد وجدت المشاركة في السب.

و^(٧) لا حق لأهل سوق العسكر في العنيمة، لأنهم خرجوا للتجارة إلا أن يقاتلوا.

⁽١) سبق توضيح معناها بهامش الفقرة ٥٦١.

 ⁽٢) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).

⁽٣) لم أجد حديثاً خاصاً بهذا المعنى، ولم أجد أيضاً نصاً يفرق بين نصيب الرد، والمقاتل في الغنيمة فكلاهما في رأيي ممن شهد الوقعة. وأحرج البيهقي (ح٩ ص ٥١، ٥١) عن طارق بن شهاب الأحمس قال: «كتب عمر بن الخطاب ـ رصي الله عنه ـ: «أن الغنيمة لمن شهد الوقعة...». وأخرج أيصاً عن الأحمس عن عبد الرحمن بن مسعود عن علي ـ رضي الله عنه ـ قال: «الغنيمة لمن شهد الوقعة.

⁽٤) في (ت، ش) (يحرجوا).

⁽٥) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فيها).

⁽٦) في (ش) زيادة (بعد وجود المشاركة).

⁽٧) الواو زيادة من (ت، ش) وهي زيادة مهمة للربط.

و (۱) إذا أس رحل حر أو امرأة حرة كافراً أو جماعة أو (۱) أهل حصن أو مدينة صح أمانهم (۱) (ولم يجر) (۱) لأحد من المسلمين قتلهم لقوله (۵) (صلى الله عليه وسلم) (۱) _: «المسلمون تنكافاً دماؤهم ويسعى بذمتهم أدناهم (۱) إلا أن يكون في ذلك مفسدة فينبذ (۸) إليهم الإمام (لقول الله) (۱) _.

الرواية الأولى: عن قتادة، عن أبي جسان قال: «قال علي: . . . وجاء قيه . . المؤمنون تكافأ دماؤهم ويسمى بلمتهم أدناهم . . . » .

الرواية الثانية: عن قتادة، عن أبي حسان، الأعرج، عن الأشتر أنه قال لعلي . وجاء فيها: «المؤمنون تتكافأ دماؤهم يسعى بذمتهم أدناهم...». وأخرج مسلم (ح٢ ص ٩٩٤ ـ ٩٩٨ الحديث ١٣٧٠ (٤٦٧). بسنده عن إبراهيم التيمي، عن أبه قال حطينا علي بن أبي طالب فقال:... وجاء فيه: ٥٠٠ وذمة المسلمين واحدة يسعى بها أدناهم...».

(A) سبق توضيع معناها بهامش الفقرة ٥٦٩.

(٩) ما بين القوسين يعاثله في (ت، ش) (لقوله).

⁽١) الواز زيادة من (ت، ش) وهي ريادة مهمة للربط.

⁽٢) في (ت) (من).

⁽٢) أَ (ل ١١٠١) ص.

⁽٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) (ولا يجوز).

⁽٥) في (ت) (لقول النبي).

⁽٦) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).

⁽٧) من حديث آخرجه أبر داود في سنه بهذا اللفظ بدون الواو في قوله اويسعى عن عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده. وأخرج أبو داود أيضاً: عن قتادة، عن الحسن عن قيس بن عباد، قال: النطلقت أنا والأشتر إلى علي ـ عليه السلام وجافيه أن رسول الله ـ صلى الله عديه وسلم ـ لم يعهد إليه إلا يكتاب جاء فيه: المؤمنون تكافأ دماؤهم، وهم يد على من سواهم، ويسعى بذمتهم أدناهم ... العلر: سنن أبي داود ح٣ ص ١٨٠ الحديث ٢٧٥١، ح٤ ص ١٨٠ المديث ٢٧٥١، وأحرج النسائي روايتين (ج٨ ص ٢٤):

تمع السي - ﴿ وَإِمَّا نَمَافَكَ مِن قَوْمٍ خِيَانَةً فَالْبِدْ إِلَيْهِمْ عَلَىٰ سَوَلَوْ ﴾ (١) الآية (٢) ولا يجوز أمان ذمي، لأنه لا ولاية له على المسلمين، (وكذلك الأسير) (٣)، لأنه مقهور مكره، وكذلك التاجر الذي يدخل عليهم، لأنه في قهرهم.

ولا يجوز أمان العبد عند أبي حنيفة (1) _ (رحمه الله) (1) _ |V| أن يأذن له المولى في القتال، وقال أبو يوسف ومحمد (1) _ (رحمهما الله) (1) _ |V| يصح أمانه، لحديث عمر (٨) _ رضي الله عنه _ أنه (١) أعلم بأمان عبد فقال: «أمان واحد من المسلمين (١١) كيف أرده (١١) ، ولأبي حنيفة _ (رحمه الله) (١٢) _ أنه محجور على القبال (١٢) بحق (١٤) المولى، فلا ينهذ على المولى أمانة، كالبيع والتحارة.

(١١) لم أجد أثراً بهذا اللفظ.

وأخرج عبد الرزاق في مصنفه (ج٥ ص ٢٢٢ الحديث ٩٤٠٢) عن فضيل الرقاشي قال: شهدت قرية من قرى فارس بقال لها فشاهرتا فحاصرناها شهراً، حتى إذا كان ذات يوم وطمعنا أن نصبحهم، انصرفنا عنهم عن المقيل، فتخلف عبد منا، فاستأمنوه، فكتب لهم في سهم أماناً، ثم رمى به إليهم، قلما رجعنا إليهم خرجوا في ثيابهم... فكتبا إلى عمر بعض قصتهم، فكتب عمر: أن العبد المسلم من المسلمين أمانه أمانهم... باختصار. وأخرجه البيهقي مختصراً (ج٩ ص ٩٤) ولفظه: قمن فضيل بن زيد قال: كنا مصافى العود، وقال فكتب عبد في سهم أماناً للمشركين فرماهم به فجاؤوا فقالوا قد آمنتمونا، قالوا: لم نؤمنكم، إنما آمنكم عبد فكتب عمر بن الخطاب حرضي الله عنه ـ فكتب عمر بن الخطاب ـ رضي الله عنه ـ فكتب عمر بن الخطاب ـ رضى الله عنه ـ فكتب عمر بن الخطاب ـ رضى الله عنه ـ وأمنهم .

(۱۲) مقطت من (ت).

(١٣) ن (ل ١٠٩ ب) ت. (١٤) في (ت، ش) (لحق).

⁽١) من الآية ٥٨ سورة الأنفال.

⁽٢) سقطت من (ت، ش).

⁽٣) ما بين القوسين يماثله في (ش) (ولا أسير),

⁽٤) انظر: المبسوط ج١٠ ص ٧٠. وفيه تفصيل.

⁽٥) زيادة من (ش).

⁽٦) في (ش) (رحمه الله) وسقطت من (ت).

⁽٧) د (ل ١٢٩ أ) ش.

⁽٨) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٤٣.

⁽٩) زيادة من (ت، ش).

⁽١٠) في (ت) زيادة (و) وهي زيادة لم ترد في لفط الأثر.

نصل

و هم إذا غلب الترك على الروم (١) فسبوهم وأخذوا أموالهم ملكوها لأن مال (٢) أهل الحرب ورقابهم مباحة، فإن غلبنا على الترك حل لنا ما نجده من ذلك، (لأنهم لما ملكوها باستيلانهم (١) نملك بالاستيلاء أيضاً) (١)، وإذا غلوا على أموالنا وأحرزوها (٥) بدارهم ملكوها (٦)، وقال الشافعي (١) ((حمه الله) (١) لا يملكونها (٩) لأن فعلهم حرام فلا يصلح سبباً للملك، (١١) لنا ما روي عن (١١) النبي ـ (صلى الله عليه وسلم) (١١) ـ «أنه (١٦) دخل مكة فقيل له: ألا نترك رباعك (١١) ...

(۱) جاء في المستصفى (ل ۱۹۷ أ): «الترك: جمع تركي، والروم: جمع رومي، والمراد منه كفار الترك ونصاري الروم...».

(٢) في (ت، ش) (أموال).

(٣) كتبت (بالاستيلاءهم) وهو تصحيف.

(٤) ما بين القوسين يماثله في (ش) اعتباراً لسائر أملاكهم) وسقط من (ت).

(٥) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (أحرزوا) وما أثبتناه أولى لحاجة المقام إلى الضمير

(٦) انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ٢٥٤.

 (٧) انظر روضة الطالبين ج١٠ ص ٢٩٤، ٢٩٣، ولم يذكر فيه الترك وإنما ذكر الكفار

(٨) سقطت س (ت).

(٩) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (يملكوها) وهو خطأ، لأنه مرفوع بثبوت النون.

(۱۰) ني (ش) زيادة (و).

(١١) مي (ش) (أن).

(١٢) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).

(۱۳) سقطت من (ش).

(١٤) الرَّبع: المنزل ودار الإقامة، وهو أيضاً المحلة وهو مشتق من ربع بالمكان إذا *

فقال: وهن ترك لنا عقيل(١٠) من رباعه(٢٠).

فإن ظهر عليها المسلمون فوجدها (٢) المالكون قبل القسمة (١) فهي لهم بغير (٥) شيء وإن وجدوها بعد القسمة أخذوها بالقيمة إن أحبوا، كذلك قال النبي - (صلى الله عليه وسلم) (١) -: «إن وجدته قبل القسمة أخذته بعير شيء، وإن وجدته بعد القسمة أخذته بالقيمة» (٧).

- (٣) ن (ل ۱۱۰ ب) ص.
- (٤) في صلب (ص) كنبت (الغنيمة) وقد صححت فوق السطر بما أثبتناه.
 - (٥) كدا في (ت، ش) وفي (ص) (لغير) وهو تصحيف.
 - (٦) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).
- (٧) أقرب المصوص إلى هذا ما أخرجه الدارقطني (ج٤ ص ١١٣ ـ ١١٥) في عدة روايات منها:

الرواية الأولى: عن سالم بن عبد الله، عن أبيه قال: اسمعت رسول الله - صلى الله عليه وسلم - يقول: امن وجد، عليه وسلم - يقول: امن وجد ماله في المفيء قبل أن يقسم فهو له، ومن وجد، بعدما قسم فليس له شيء، وفي سنده السحاق، قال الدارقطني: هو ابن أبي فروة امت وك.

الرواية الثانية: عن الحسن بن عمارة، عن عبد الملث عن طاوس، عن أبن عباس. عن النبي - صلى الله عليه وسلم .. قال: «فيما أحرز العدو فاستنفذه المسلمون مهم =

اطمئن. انظر: السهاية في غريب الحديث والأثر ج٢ ص ١٨٩. تاح العروس ج٥ ص ٣٣٧، ٣٣٧.

⁽١) هو عقبل بن أبي طالب، سبق ترجمته بهامش الفقرة ١٦٤.

⁽۲) أخرج البحاري ومسلم وابن ماجة عن أسامة بن زيد _ رضي الله عنه _: لفظ البحاري: (أنه قال يا رسول الله أبن تنزل؟ في دارك سكة؟ فقال: وهل ترك عقيل من رباع أو دور؟ وكان عقيل ورث أبا طالب هو وطالب ولم يرثه جعفر ولا علي _ رضي الله عنهما _ شبئاً، لأبهما كانا مسلمين، وكان عقيل وطالب كافرين، فكان عمر بن الحطاب _ رضي الله عنه _ يقول: لا يرث مسلم من كافر الطر صحيح البخاري مع الفتح ج ٣ ص ٥٥٠ الحديث ١٥٨٨. لفظ مسلم (ج ٢ ص ٩٨٤ الحديث ١٣٥١. لفظ مسلم (ج ٢ ص وهل ترك لت عقيل من رباع أو دور الله أتنزل في دارك بمكة؟ فقال: وهل ترك لت عقيل من رباع أو دور الله وكان عقيل ورث أبا طالب هو وطالب. ولم يرثه جعفر ولا علي شبئاً، لأبهما كانا مسلمين وكان عقيل وطالب كافرين الأخرجه ابن ماجة (ج ٢ ص ٩١٢ الحديث ٢٧٣) بمثل لفظ مسلم باختلاف وأخرجه ابن ماجة (ج ٢ ص ٩١٢ الحديث ٢٧٣) بمثل لفظ مسلم باختلاف الكلمة اقال» دلاً من افقال» و اولم يرث البدلاً من اولم يرثه .

وإن دخل (1) (1) دار الحرب تاجر فاشترى (٢) عبد آ(1) وأخرجه إلى دار الإسلام فعالكه بالخيار إن شاء أخذه بالثمن الذي اشتراه التحر (٥) وإن شاء تركه (٢)، لأن الشراء صبب للملك (٧) كوقوع القسمة له.

ولا يملك علينا أهل الحرب بالغلبة مدرينا (٨) وأمهات أولادنا ومكاتبينا وأحرارنا، لأن هؤلاء لا يملكون بسبب من الأسباب ونملك عليهم جميع ذلك، لأنهم أرقاء.

- (۱) في (ت) (خرج) وكلاهما صحيح.
- (٢) في (ت) زيادة (إلى) يحتاجها المقام بنفس النسخة.
- (٣) في (ت، ش) (فاشتراه) وهي تناسب السياق في هاتين النسختين.
 - (٤) سقطت من (ت، ش).
 - (٥) ن (ل ١٢٩ ب) ش.
 - (٦) في (ت، ش) (ترك).
 - (٧) سقطت من (ت).
- أي الذين دبرناهم، من التدبير وسبق توضيح معاها في الفقرة ٤٥١.
 - (٩) ن (ل ۱۱۰ ۱) ت.
 - (١٠) أنظر: المسوط ج١٠ ص ٥٥، ٥٦.
 - (١١) ما بين القوسين سَقط من الصلب ملحق قوق السطر.

أو أخده صاحبه قبل أن يقسم، فهو أحق، فإن وجده وقد قسم، فإن شاه أحذه بالشمنة. وعلن عليه الدارقطني بقوله: «الحسن بن عمارة» متروك. وأخرج البيهقي (ح٩ ص ١١٢) بسنده عن قبيصة بن ذؤيب، أن عمر بن الخطاب ـ رضي الله عنه قال افنيما أحرزه المسلموكون ما أصابه المسلمون فعرفه صاحبه، قال: إن أدركه قبل أن يقسم فهو له وإدا جرت فيه السهام فلا شيء له ـ قال وقال قتادة: قال علي بن أبي طالب ـ رضي الله عنه ـ: «هو للمسلمين اقتسم أر لم يقتسم». ثم عنق عليه البيهقي بقوله: هذا مقطع». وقد بوب المخاري في صحيحه بقوله: «باب إذا غنم المشركون مال المسلم» وأورد ثلاث روايات منها: «حدثنا محمد بن بشار، حدثنا يحيى عن عبد الله قال: أخبرني نافع أن عبداً لابن عمر عار فلحق بالروم فظهر عليه خالد بن الوليد فرده على عبد الله»، وأن فرساً لابن عمر عار فلحق بالروم، فظهر عليه خاوده على عبد الله»، انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج٦ ص ١٨٦ الحديث ١٨٤٣.

عليهما _](1) يملكونه كما لو استولوا (على العبد المتردد)(1)، وكما لو ندا(1) إليهم بعير، و(3) لأبي حنيفة _ (رحمه الله)(6) _ أن العبد لما خرج من دار الإسلام قبل أن يصل إلى دار الحرب(1) ظهر(2) يده على نفسه (وزال يد المولى عنه)(٨) بخلاف العبد المتردد في دار الإسلام، لأن يده ساقطة لظهور يد المولى وبخلاف البعير، لأنه لا يد له على نفسه.

(١) ما بين المعكوفين الكبيرين يماثله في (ت، ش) (وعندهما).

⁽٢) ما بين القوسين زبادة من (ش) يحتاجها السياق.

 ⁽٣) ندا الشيء: تفرق، وندا إليهم: نزع إليهم وإبل نواد أي شاردة، ونوادي الإبل: شواردها، انظر: لسان العرب ج٦ ص ٤٣٨٨، تاج العروس ح١٠ ص ٣٦٢.

⁽٤) الراو زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

⁽٥) سقطت من (ت).

⁽٦) كتبت في (ش) كلمة (دخلت) ثم شطب عليها.

⁽٧) في (ت، ش) (طهرت).

 ⁽٨) ما بين القوسيس يماثله في (ت) (وزال عنه يد المالك) وفي (ش) (وزالت عنه يد المولى).

قسمة إيداع ليحملوها إلى دار الإسلام (ليصل إلى)(١) المقصود ثم يقسمها، ولا يجوز بيع الغنائم قبل القسمة من(١) الغانمين، لأنه(١) لم فيه لكل واحد منهم(٥) فيه ملك.

ومن مات من الغانمين^(٦) في دار الحرب فلا حق له في الغنيمة، لأنه لا^(٢) يملكه إلا^(٨) بالإحراز، فإن مات بعد أن أخرجها إلى دار الإسلام^(٩) فنصيبه لورثته، لأنه صار شريكاً فيها بملك ثابت.

٥٨٥ ولا بأس بأن ينفل (١٠) الإمام في حال القتال، فيقول: «من قتل قتيلاً فله سلبه» أو بقول للسرية: «قد جعلت لكم الربع بعد الخمس» كذا التوارث (١١)، وفيه مصلحة التقوية والتشجيع، ولا ينفل بعد إحراز الغنيمة بدار

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (ليحصل).

⁽٢) في (ش) (بين).

⁽٣) في (ت) (لأنها).

⁽٤) في (ټ) (لا).

⁽٥) سقطت من صلب (ش) ملحقة فوق السطر.

⁽٦) د (ل ۱۱۱ أ) ص.

⁽٧) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر، وفي (ت) (لم).

⁽٨) سقطت من (صلب) (ت) ملحقة بالهامش.

⁽P) & (b +71 f).

⁽١٠) النعل بالتحريك: العنيمة. جمعها أنفال وهي الغنائم، وأخرج ابن جرير الطبري من تمسيره عن ابن عباس في قوله _ تعالى _ ﴿ يَسْتَلُونَكَ عَنِ ٱلْأَنقَالَ ﴾ قال: «الأنفال: الغنائم»، انظر: جامع البيان ج٩ ص ١١٤. لسان العرب ح٢ ص ٤٥٠٩.

⁽١١) جاء في حديث طويل فيه قصة أخرجه البخاري ومسلم وغيرهما عن قتادة ـ رضي *

الإسلام إلا من الحمس لتعلق حق الغانمين به، وإذا لم (١٠ يحعل السلب ليقاتل فهو من جملة الغنيمة، والقاتل وغيره (٢٠ سواء لإطلاق قوله ـ تعالى ﴿ وَأَعْلَمُوا النَّهَا غَنِمْتُم مِن شَيْءٍ فَأَنّ لِللَّهِ مُحْسَمُ ﴾ (٣) الآية (٥).

٩٨٦ السلب: ما على المقتول من ثبابه وسلاحه ومركبه(١)، لأنه(١) الذي يسلب منه.

وإذا خرج المسلمون من دار الحرب لم يجز لهم أن يعلفوا من الغنيمة ولا يأكلوا منها، ومن فضل معه عنف أو طعام رده إلى الغنيمة لتعلق حق الكل به.

م الأربعة الأحماس المنام الغنيمة فيخرج خمسها ويقسم الأربعة الأخماس (^) بين الغانمين، للفارس سهمان وللراجل سهم، وقال أبو يوسف ومحمد (١٠) (رضي (حمهما الله) (١٠) _ للفارس ثلاثة أسهم كذا (١١) روى ابن عمر (١٣) _ (رضي الله عنهما (١٣) _

الله عنه _ جاء فيه: «قال: خرجنا مع رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ يرم حنير. . . إلى أن قال: وحلس النبي _ صلى الله عليه وسلم _ فقال: من قتل قتيلاً له عليه بينة فله سلبه . . . ه . هذا من لفظ البخاري . انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج١٣ ص ٢٤٧٠ الحديث ٢١٤٧. صحيح مسلم ح٣ ص ١٣٧٠ ، ١٣٧٠ الحديث ١٢٥١.

⁽۱) ن (ل ۱۱۰ ا) ت.

⁽٢) في (ش) زيادة (فيه) وفي (ت) فوق السطر (في ذلك).

 ⁽٣) قُوله _ تعالى _ ﴿ فَأَنَّ لِقُو خُمْسَكُم ﴾ لم يثبت في (ت، ش).

⁽٤) من الآية ٤١، سورة الأنفال.

⁽٥) سقطت من (ت، ش).

⁽٦) انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ج٢ ص ٣٨٧.

⁽٧) ني (ش) زيادة (هو).

⁽A) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش

⁽٩) انظر: المبسوط ج١٠ ص ٤١.

⁽۱۰) سقطت من (ت).

⁽۱۱) في (ت) (مكذا).

⁽١٢) سنق ترجمته ـ رضي الله عنهما ـ بهامش الفقرة ٥٦.

⁽١٣) كذا مي (ش) وفي (ص) (رضي الله عنه) وسقطت من (ت).

(۱) في (ش) (رسول الله).

(٢) أخرجه الجماعة إلا البسائي وأخرجه أحمد أيضاً في مسنده. فقد أخرجه البخاري في روايتين

الرواية الأولى: بلفظ: «أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ جعل للعرس سهمين ولصاحبه سهم»

الرواية الثانية: بلفظ: «قسم رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ يوم خيبر للقرس سهمين، وللراجل سهم ق. انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج ق ص ١٣٦٧ الحديث ١٣٦٣، ج٧ ص ٤٨٤ الحديث ١٣٦٨، لفظ مسلم (ج٣ ص ١٣٨٣ الحديث ١٧٦٢ الحديث ١٧٦٠ و(٥٥): «أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قسم في النفل: للغرس سهمين وللرجل سهماً ق. لفظ أبي داود (ج٣ ص ٥٥ الحديث ٢٧٣٣): «أن رسول الله صلى الله عليه وسلم ـ أسهم لرجل ولفرسه ثلاثة أسهم: سهماً له وسهمين لفرسه ق. لفظ الترمذي (ج٤ ص ١٢٤ الحديث ١٥٥٤): «أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قسم في النفل، للفرس بسهمين وللرجل بسهم . . . اله قال الترمذي هن أصحاب النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ وغيرهم. وهو قول سفيان الثوري، من أصحاب النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ وغيرهم. وهو قول سفيان الثوري، والأوزاعي، ومالك بن أنس، وابن المبارك، والشافعي، وأحمد، وإسحاق قالوا: ص ١٩٥ الحديث ١٨٥٤): «أن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ أسهم يوم خيس ط١٩٥ الحديث ١٨٥٤): «أن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ أسهم يوم خيس للفارس ثلاثة: للفرس سهمان وللرجل سهم اله وأخرجه أحمد في ثلاث روايات للفارس ثلاثة: للفرس سهمان وللرجل سهم اله وأخرجه أحمد في ثلاث روايات (ج٢ ص ١٢ ، ١٧ ، ١٠٥):

الرواية الأولى: بلفظ رواية مسلم واختلاف «أن النبي» بدلاً من «أن رسول الله». الرواية الثانية: بلفظ: «قال: قسم رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ في الأنفال للفرس سهمين وللرجل سهماً».

الرواية الثالثة: بلفظ «أن النبي ـ صنى الله عليه وسلم ـ جعل للفرس سهمين وللرجل سهماً...».

- (٣) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).
 - (٤) سقطت من (ت).
 - (٥) في (ت) زيادة (عن).
- (٦) سبق ترجمته _ رضي الله عنهما _ بهامش الفقرة ١٣.
- (٧) كذا في (ش) وفي (ص) (رضي الله عنه) وسقطت من (ت).

آن (۱) النبي - (صلى الله عليه (۲) وسلم) (۱) و المام الفارس سهمين وللراجل سهماً يوم بدر (۱) .

ولا يسهم (١) إلا لفرس واحد، وقال أبو يوسف (٧) _ (رحمه الله)_(٨)، لأنه قد يفتقر (٩) إلى الثاني، (ولنا أنه)(١١)، (١١) لا يقاتل إلا على فرس واحد.

والبراذين والعثاق سواء، لأنهم (١٢) من الخيل، ولا يسهم لراحلة ولا (١٤) بغل (١٤).

(١) في (ش) (عن).

(۲) ن (ل ۱۳۰ ب) ش،

(٣) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

(٤) في (ش) زيادة (أنه) وهي تناسب السياق في تلك النسخة.

- (٥) لم أجد حديثاً عن ابن عباس بهذا اللفظ. وقال الحافظ الزيلعي لما ذكر نصاً مقارباً له: «قلت: غريب من حديث ابن عباس». انظر: نصب الراية ج٣ ص ٤٦٦، وروى الطبراني في معجمه بسنده عن المقداد بن عمرر أنه كان يوم بدر على فرس، يقال له سبحة، فأسهم له النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ لفرسه سهماً وله سهماً انتهى نقلاً عن مجمع الزوائد (ج٥ ص ٣٤٢). وفي سنده الواقدي قال عنه الهيثمي «ضعيف». بل وقد نقل الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ج٣ ص ٤١٤، الهيثمي «ضعيف» بل وقد نقل الحافظ الزيلعي في نصب الراية (ج٣ ص ٤١٤، محمد بن الفضل بن غزوان ثنا الحجاج عن أبي صالح عن ابن عباس، قال: «أسهم رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ للفارس ثلاثة أسهم وللراجل سهماً انتهى . أخبرنا عيسى بن يونس ثنا أحمد بن أبي ليليء عن الحكم، عن ابن القرسه ولصاحبه سهماً، انتهى .
 - (١) في (ش) (أسهم) وهو تصحيف.
 - (٧) انظر: الميسوط ج١١ ص ٥٥.
 - (٨) سقطت من (ت).
 - (١) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (نفتقر) وهو تصحيف.
- (١٠) ما بين القوسين يماثله في (ش) (ولهما) وتكرر في (ص) في آخر لقطة وأوله أخرى وهو سهو من الناسخ.
 - (١١)ن (ل ١١١ ب) ص.
 - (١٢) في (ش) (لأنهما) وفي (ت) (لأنه).
 - (۱۳) في (ت) زيادة (بعير).
 - (١٤) في (ت) (ولا بغلة).

فرسه استحق سهم فارساً (ثم نفق (۱)(۲) فرسه استحق سهم فارس وقال الشافعي (۱) = (رحمه الله)(۱) - له (۱) سهم داجل، لأن السبب شهود الوقعة (۷) و (۸) لنا أن الوقوف على (الفارس والراجل)(۱) محالة الحرب (۱۱) ، (۱۱) متعسر (۱۱) فأقيم (۱۱) مجاوزة الدرب (۱۱) مقامه، وكذلك لو دخل داجلاً ثم اشترى فرساً استحق سهم داجل.

ولا يسهم لمملوك ولا امرأة ولا ذمي ولا صبي، لأن هؤلاء لا يقاتلون فلا(١٠٠) يسوى بينهم و(١٦٠) بين الحر المقاتل البالغ(١٠٠) لكن يرضخ لهم(١٩٠)،

(١) نفق الفرس ينفق نفوقاً بالضم: مات وهو من المجاز. انظر: لسان العرب ح٦ ص
 ٤٥٠٧. تاج العروس ٧ ص ٧٩.

(٢) ما بين القوسين يماثله في (ت) (قمات).

(٣) انظر: المبسوط ج١٠ ص ٤٢.

(٤) انظر: المهلب ج٢ ص ٢٤٥.

(٥) سقطت من (ت).

(٦) سقطت من (ت، ش).

(٧) مي (ش) زيادة (ولم يوجد).

(A) الواو زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

(٩) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير .

(۱۰) في (ت، ش) زيادة (متعذر).

(١١) في (ش) زيادة (و).

(۱۲) سقطت من (ت).

(١٣)كدا في (ت، ش) وفي (ص) (فإتهم) وهو تصحيف.

(١٤) لا (ل ١١١ أ) ت.

(١٥) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (ولا) وما أثبتناه أولى لأن التعقيب بالفاء أولى، لأن المقام مقام تعليل.

(١٦) في (ش) زيادة (لا).

(١٧) في (ت، ش) زيادة (و).

(١٨) الرصخ: العطاء، وهو العطية القليلة. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر ح٢ ص ٢٢٨. لسان العرب ح٣ ص ١٦٥٨.

(١٩) في (ت) زيادة (الإمام).

وأما الخمس فإنه يقسم على ثلاثة: سهم لليتامى، وسهم للمساكبن، وسهم للمساكبن، وسهم لابن (١) السبيل، (٦) يدخل ذوي (١) القربى فيهم (ويقدمون)(٤) ولا يدفع إلى أغنيائهم شيء.

• • • وأما ما ذكر الله _ تعالى _ في لخمس فإنما هو لافتتاح الكلام بتركا باسمه (٥) وسهم النبي _ (عليه السلام) (٢) _ سقط بموته كما سقط الصفى (٧) ،

(١) في (ش) (الأبناء).

الأول: عن عامر الشعبي، قال كان للنبي _ صلى الله عليه وسلم _ سم يدعى الصفى، إن شاء عبداً، وإن شاء أمة، وإن شاء فرساً، يختاره قبل الخمس!.

الثاني: ثنا ابن عون، قال: سألت محمداً _ يعني ابن سيرين كما قال ذلك الحافظ الزيلعي في انصب الرابة ج٣ ص ١٤٢٧ ـ عن سهم النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ والصّفي، قال: كان يضرب له بسهم مع المسلمين وإن لم يشهد، والصّفي يؤخد له رأس من الخمس قبل كل شيء؟.

الثائث: عن قتادة قال: كان رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ إذا غزا كان له سهم صاب بأخذه من حيث شاء، فكانت صفية من ذلك السهم. . . • .

 ⁽۲) في (ټ) زيادة (و).

⁽٣) في (ص) شطب الناسخ على كلمة كتيها خطأ.

⁽٤) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش.

⁽٥) فقد أخرح ابن حرير الطبري عن الضحاك، عن ابن عباس. . . قال: وقوله ﴿ فَأَنَّ يَتُو خُسَمُ ﴾ مفتاح كلام، فه ما في السموات وما في الأرض، فجعل سهم الله وسهم الرسول واحد . انظر: جامع البيان ج١٠ ص ١٣ . وأخرج الحاكم في المستدرك (ح٢ ص ١٢٨): عن قيس بن محمد قال سألت الحسن بن محمد عن قول الله _ تعارك وتعلى _: ﴿ وَأَطَوْا أَنَّما غَيْدَتُم مِن شَيْءٍ فَأَنَّ يَلَّهِ خُسَمُ وَالْمُولِ ﴾ الآية قول الله _ تعارك وتعلى _: ﴿ وَأَطَوْا أَنَّما غَيْدَتُم مِن شَيْءٍ فَأَنَّ يَلَّهِ خُسَمُ وَالْمُولِ ﴾ الآية قول الله _ تعارك وتعلى _: ﴿ وَأَطَوْا أَنَّما غَيْدَتُم مِن الْمَعْد وَلَا الله مِنْ الله مِنْ الله مِنْ الله مِنْ الله مِنْ الله وهي الدّنيا والآخرة في النسخة التي بين يدي من المستدرك زيادة ﴿ أَلْف * قبل لفظ ﴿ الله وهي زائدة .

⁽٦) سقطت من (ش).

⁽٧) الصني: هو ما اختاره الرئيس من المغتم واصطفاه من الغنيمة قبل القسمة من فرس أو سيف أو غيره ويفال له الصفية. والجمع: صفايا. قال الحافظ الزيلعي: الصني: هو شيء كان ـ عليه السلام ـ يصطفيه بنفسه من الغنيمة مثل: درع أو سيف. . . ٤ . انظر: لسان العرب ج ٤ ص ٢٤٦٨. نصب الراية ج٣ ص ٤٢٦. وأما الأحاديث فقد أخرج أبو داود عدداً من الأحاديث المرسلة (ح٣ ص ١٩٩٣):

وسهم ذوي القربي(١) كانوا يستحقونه في زمن النبي - (صلى الله على وسلم)(٢) - بالنصرة وبعده بالفقر، بدليل ما روي «أنه أعطى(٢) بني عبد(أ) المطلب وبني هاشم، ولم يعط بني عبد (٥) شمس ولا بني نوفل، فجاء عثمان (٢) وجبير من مطعم (٧) _ (رضي الله عنهما) (٨) _ وقالا: إنا لا ننكو فضل بني هاشم لمكانك الذي وضعك الله فيهم أما^(٩) نحن وبنو عبد^(٨) المطلب في القرابة إليك على السواء (١٠٠)، فما بالك (١٠١) أعطيتهم وحرمتنا؟ فقال _ (عليه السلام)(١٢) _: إنهم لن يزالوا معي في الجاهلية والإسلام هكذا (وشبك بين

- (٢) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).
 - (٣) يى (ش) زيادة (سهم).
- (٤) زيادة من (ت) وهي زيادة مهمة يحتاجها المقام.
 - (٥) سقطت من صلب (ت) ملحقة بالهامش.
- (٦) سبق ترحمته _ رضي الله عنه _ بهامش الفقرة ١٣٦.
- (٧) هو جبير بن مطعم بن عدى من بني نوفل صحابي قرشي أسلم قبل عام خيبر رقبل أسلم قبل يوم فتح مكة كان من علماء قريش وسادتهم ومن علماء الأنساب فيهم، توفي بالمدينة سنة ٥٩ هـ وقيل قبلها وقد روى عن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم ــ ٦٠ حديثاً. انظر ترجمته: تهذيب الأسماء واللغات ج١ ص ١٤٦، ١٤٧. الإصابة مع الاستيعاب ج٢ ص ٦٥، ٦٦.
 - (٨) سقطت من (ت).
 - (٩) في (ش) (نأما).
 - (۱۰) ن (ل ۱۱۲ أ) صرر.
 - (١١) في صلب (ص) (فمالك) وصححت فوق السطر بِما أثبتناه.
 - (١٢) سقطت من (ت، ش).
 - (١٣) ما بين القوسين سقط من (ت).
- (١٤) من حديث أخرجه البخاري وأبو داود والنسائي وابن ماجة عن جبير بن مطعم -رضى الله عنه _: لفظ البخارى: "قال مشيت أنَّا وعثمان بن عفان إلى رسول الله -صلى الله عليه وسلم ـ فقلنا: يا رسول الله، أعطيت بني المطلب وتركتنا- ونحن وهم منك بمنزلة واحدة، فقال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم -: «إنما بو المطلب، وبنو هاشم شيء واحد. . . ا. انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج٦ ص ٢٤٤ الحديث ٣١٤٠. وجاء في إحدى روايات أبو داود (ج٣ ص ١٤٦ الحديث ٣

⁽۱) ن (ل ۱۴۱ أ) ش.

فدل أن المراد بقوله (١) _ تعالى _: ﴿وَلِلْرِي ٱلْقُرْيَانِ﴾ (٢). قربي (٣) النصرة (٤) فلا يكون للشافعي (٥) _ (رحمه الله) (١) _ فيها (٧) حجة .

وإذا دخل الواحد أو الإثنان (١٠) در الحرب مغيرين مغير إدن الإمام فأخذوا (١٢) شيئًا لم يخمس، لأنهم (١١) ما أخذوا (١٢) بقوة الإمام.

(وإن)(١٣) دخلت جماعة لها منعة (وأخذوا)(١٤) شيئاً يخمس وإن لم يأذن لهم الإمام، لأنهم يهابون بحرمة(١٥) الإمام.

- (١) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (لقوله) وهو تصحيف.
 - (٢) من الآية ٤١، سورة الأنفال.
 - (٣) في (ت، ش) (قرب).
 - (٤) انظر: المبسوط ج١١ ص ٩ ـ ١١، وفيه تفصيل.
 - (٥) انظر: المهذب ج٢ ص ٢٤٧.
 - (٦) سقطت من (ت، ش).
 - (٧) في (ش) (فيه).
- (٨) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (الإثنين) وهو خطأ نحوي.
 - (٩) في (ش) زيادة (في) وفي (ت) (إلى).
 - (۱۰) في (ش) (وأخذوا).
 - (١١) في (ش) (لأنه).
 - (١٢) في (ت، ش) (أحذ).
- (١٣) ماً بين القوسين يماثله في (ش) (وإذا) وفي (ت) (فإن).
 - (١٤) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فأخَذُوا).
 - (١٥) في (ت، ش) (لحرمة).

المعالى الله عليه وسلم عليه وسلم عليه وسلم الله وبنو المطلب لا يفترق في جاهلية ولا إسلام إنما نحن وهم شيء واحد، وجاء في إحدى روايات النسائي (ج٧ ص ١٣١): ١٠. فقال رسول الله عليه وسلم النه عليه وسلم النهائي (ج٧ ص ١٣١): ١٠. فقال رسول الله عليه وسلم واحد وشبك لم يفارفوني في جاهلية ولا إسلام إنما بنو هاشم وبنو المطلب شيء واحد وشبك بين أصابعه وجاء في رواية ابن ماجة (ج٢ ص ١٩٦١ الحديث ٢٨٨١): ١٠. فقال رسول الله عليه وسلم الهائية وسلم المعالم وبني المطلب شيئاً واحداً».

فصل

وإذا دخل المسلم دار الحرب تاجراً فلا يحل له أن يتعرض بشيء من أموالهم ولا من دمائهم لقوله عليه السلام عند المسلمون عند شروطهما (١٠) فإن غدر (٢٠) بهم وأخذ شيئاً وخرج به ملكه ملكاً (٣٠) محظوراً ويؤمر أن يتصدق به، لأنه ملكه بسبب الغدر، وإنه حرام (١٠) جداً.

⁽١) أحرجه البخاري تعليقاً في صحيحه بهذا اللفظ في باب أجرة السمسرة. انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج؟ ص ٤٥١ قبل ذكر الحديث ٢٢٧٤. قال ابن حجر في تغلَّيق التعليق: "وأما حدَّيث االمسلمون عند شروطهم؛ فروي من حديث أبي هريرة وعمرو بن عوف، وأنس بن مالك، ورافع بن خديع، وعبد الله بن عمر وعبرهم وكلها فيها مقال. لكن حديث أبي هريرة أمثلها. تغليق التعليق ج٣ ص ٣٨١ ـ ٣٨٣. وأخرجه أبو داود والترمذي والدارقطني: فقد أخرجه أبو داود (ج٣ ص ٢٠٤ الحديث ٣٥٤): حدثنا سليمان بن داود المهري، أخبرنا ابن وهب، أخبرني سليمان بن بلال، ح وثنا أحمد بن عبد الواحد الدمشقى ثنا مروان ـ يعنى ابن محمد _ ثنا سليمان بن بلال أو عبد العزير بن محمد _ شك الشيخ _ عن كثير بن زيد عن الوليد بن رباح عن أبي هريرة، قال: قال رسول الله _ صلى الله عليه وصلم ..: االصلح جائز بين المسلمين، زاد أحمد: اإلا صلحاً أحل حراماً أو حرم خلالاً وزاد سليمان بن داود. «وقال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم -المسلمون على شروطهما، وأخرجه الترمذي (ج٣ ص ٦٢٥، ٦٢٦ الحديث ١٣٥٢): ﴿قَالَ: حَدَثْنَا كَثِيرَ بِنَ عَبِدُ اللَّهِ بِنَ عَمِرُو بِنَ عَوْفَ الْمَرْنِي عَنِ أَبِيهِ عَن جده أن رسول الله .. صلى الله عليه وسلم .. قال: "الصلح جائز بين المسلمين إلا صلحاً حرم حلالاً أو حل حراماً. والمسلمون على شروطهم، إلا شرطاً حرم حلالاً أو أحل حراماً». قال الترمذي: هذا حديث حسن صحيح. وجاء في دواية الدارقطني (ج٣ ص ٢٧): عن كثير بن زبد عن الوليد بن رباح عن أبي هريرة أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: «المسلمون عند شروطُهم. . . ٤

⁽٢) سقطت من صلب (ص) ملحقة بالهامش.

⁽۲) ن (ل ۱۳۱ ب) ش.

⁽٤) في (ش) زيادة (خبيث).

وإذا دخل الحربى إليدا⁽¹⁾ مستأمناً لم يمكن له⁽¹⁾ أن يقيم في دارنا منة ويقول له⁽¹⁾ الإمام⁽¹⁾ إن أقمت تمام السنة وصعت عليك الجزية، فإن أقام أخذت⁽⁰⁾ منه الجزية، لأنه لا يترك منة في دار الإسلام بلا⁽¹⁾ جزية، وإذا أدى الجزية صار ذمياً فلا^(۷) يترك أن يرجع إلى دار الحرب، لأن الجزية خلف للإسلام^(۸) قلا يمكن من نقضها.

وإن^(٩) عاد إلى دار الحرب وترك وديعة عند مسلم أو ذمي أو ديناً في ذمتهم، فقد صار ذمة مباحاً بالعود وما في^(١١) دار الإسلام من ماله على خطر لبقاء يد^(١١)، ^(١١) المسلم^(١٢) أو الذمي، فإن أسر أو قتل سقطت ديونه وصارت الوديعة فيئاً، لأنه يبقى له^(١٤) رئم يبق هو فصار ماله مباحاً والدين في الذمة حق^(١٥) لم يبق محترماً.

وما أوجف (١٦٠) عليه المسلمون من أموال أهل الحرب بغير قتال يصرف في مصالح (١٧٠) المسلمين، كما يصرف الخراج، لأنه أخذ بقوة المسلمين.

⁽١) في (ش) (دارنا).

⁽٢) زيادة من (ش) لإتمام المعنى،

⁽٣) سقطت من (ت).

⁽٤) زيادة من (ت، ش) يحتاجها السياق

⁽٥) في (ش) (أخذ).

⁽٦) نيّ (ش) (بغير).

⁽Y) في (ش) (ولا).

⁽A) في (ش) (عن الإسلام) وفي (ت) (الإسلام).

⁽١) في (ش) (إذا).

⁽۱۰)ن (ل ۱۱۲ ب) ص.

⁽١١) غير واضحة في (ت) بسبب الأرضة.

⁽۱۲)ن (ل ۱۱۲ أ) ت.

⁽١٣) في (ش) (الإسلام) وهو تصحيف.

⁽١٤) أي الدين والوديعة.

⁽١٥) في (ت) زيادة (و).

⁽١٦) الوجف: سرعة السير، وجف البعير والفرس: أسرع، انظر: المفردات في عريب القرآن ص ١٤ه، لسان العرب ج٦ ص ٤٧٧٣.

⁽١٧) في (ش) زيادة (بيت مال) وكلمة (مال) سقطت من الصلب ملحقة فوق السطر.

نصل

مشركي العرب إما الإسلام وإما السيف (٢)، لأنهم لم يتركوا ذمة فالحكم في مشركي العرب إما الإسلام وإما السيف (٢)، (لقوله معليه السلام من ولانك يجتمع دينان في جزيرة العرب) (١) الأله وحدها (٢): من أول العذيب (١٥) والقادسية (٩) إلى آخر (١١) حجر (١١).

(١) الواو زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

(٢) في (ت، ش) (أرض عشر).

(٣) ن (ل ١٣٢ أ) ش.

(٤) كذا في (ش) وفي (لم) وما أثبتناه أولى، لأنه مطابق لنفظ الحديث.

(٥) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش وسط من (ت).

- (٦) رواه بهذا اللفظ إسحاق بن راهوية في مسنده عن الزهري عن سعيد بن المسبب عن أبي هريرة، عن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _. ذكر ذلك الحافظ الزيلعي في نصب الراية ج٣ ص ٤٥٤ وأخرجه مالك في الموطأ أيضاً بهذا اللفظ عن ابن شهاب [الزهري] عن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ انظر: موطأ مالك برواية بحيى بن يحيى الليشي ص ١٦٤٤ الحديث ١٦٠٩ وأخرجه عبد الرزاق (ح٦ ص ٥٣ الحديث ٩٩٨٤): عن ابن المسبب ولفظه قال: قال رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _: «لا يجتمع بأرض العرب _ أو قال: بأرض الحجاز _ دينان
 - (٧) كذا في (ش) وهو أولى للتجانس، وفي (ص) وفوق السطر في (ت) (وحده).
- (٨) العذيب: تصعير العدب: ماه عن يمين القادسية لبني تعيم، بينه وبين القادسية أربعة أميال. انظر: مراصد الإطلاع ج٢ ص ٩٢٥.
- (٩) قربة قرب الكوفة من جهة البرء بينها وبين الكوفة خمسة عشر فرسخاً، عندها وقعت المعركة العظمى بين المسلمين والفرس وانتصر فيها المسلمون. انظر: المرجع السابق ج٣ ص ١٠٥٤.

(۱۰) في (ش) (أقصى).

(١١) حجر بالضم: قرية باليمن من مخاليف بدر. والمخلاف هو منازل قوم تحولت إلى =

بمهرة (۱) (باليمن و)^(۲) هذا (طولها، وعرضها)^(۳) ما بين تبريز (۱) والدهنا (۱) ورمل عالج (۱) إلى مشارق الشام

والسواد^(۱) أرض خراج فتحها عمر^(۱) ـ رضي الله عنه ـ عنوة ووظف عليها الخراج وهو ما بين العذيب^(۱) إلى عقبة حلوان^(۱۱)

المدن وقرى، وجاء في مخطوطة المستصفى (ل ٢٠٠ أ) قوله الحجر بفتح الحاء والجيم . . . أي إلى أقصى صخرة باليمين بمهرة هما موضع واحد، لكنه ذكرهما تأكيد التحديد . انظر : مراصد الإطلاع ج١ ص ٣٨١. تاج العروس ح١ ص ٩٧ ، ٩٧ .

(۱) مهرة: بالفتح ثم السكون قال: والصحيح أنه بالتحريك، وهو مخلاف يسبب إليه مهرة، وهم قبيلة من قضاعة، بينه وبين عمان نحو شهر، وكذلك بينه وبين حضرموت. انظر: مراصد الإطلاع ج٣ ص ١٣٣٩.

(٢) ما بين القوسين زيادة من (ش).

(٣) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (طوله، وعرضه).

(٤) تبريز بكسر أوله وسكون ثانيه وكسر الراء وياء ساكنة: أشهر مدن أذربيجان مدينة عامرة حسناء، وهي الآن إحدى مدن إيران، عدد سكانها ٥١٠ ألاف نسمة بالقرب من الحدود العراقية من جهة الشمال الشرقي، انظر: مراصد الإطلاع ج١ ص ٢٥٢. أطلس العالم الصحيح ص ٢٠٠٠.

(٥) كذا في (ت) وهو الصواب، في (ص، ش) (الدهناء).

(٦) الدَّهنّا: بضمنين وتشديد نوك، مقصور: من نواحي السواد قرب المدائن، انظر: مراصد الإطلاع ج٢ ص ٥٤٧.

(٧) عالج باللام المكسورة: رمال بين فبد والقربات ينزلها بعض طيء متصلة بالثعلبية.
 انظر: مراصد الإطلاع ج٣ ص ٩١١.

(٨) السواد: هو أرض العراق في معظم اتساعه، وهو ما بين نهري دجلة والفرات،
 وسمي سواداً لخضرته بالنخل والزرع، انظر: مراصد الإطلاع ج٢ ص ٧٥٠.
 المعجم الإقتصادي ص ٢٣٠.

(٩) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش الفقرة ٤٣.

(١٠) سبق توضيح معناها بالفقرة السابقة.

(١١) حلوان بالضم، ثم السكون: اسم لعدة مواضع. منها: حلوان العراق ـ وهي المقصودة ـ وهي آخر حدود السواد مما يلي الجبل، سمبت بحلوان بن عمران بن قضاعة، كان أقطعه إياها أحد الملوك فسميت به، وكانت مدينة عامرة، الطر: مراصد الإطلاع ج ١ ص ٤١٨.

ومن العِلث^(١) إلى عبادان^(١).

وأرض السواد مملوكة لأهلها يجوز بيعهم لها وتصرفهم فيها، لأن عمر (٢) _ رضي الله عنه _ لم يقسمها بل بقاها خراجية (١).

وكل أرض أسلم أهلها عليها أو فتحت عنوة، وقسمت بين الغانمين فهي أرض عشر، لأن التوظيف (٥) على المسلم (٢). والعشر يصرف مصارف الصدقات، وإنه أرفق (١)، (٨)، لأنه إن (٩) وجد الخارج يجب وإلا فلا فهذا (١) أليق (بالمسلم من الخراج الذي يجمع إلى الجزية ويجب لا محالة إذا (١١) تمكن من الزراعة زرع أو لم يزرع، وهذا أليق (١٦) بالكفار ولهذا قلنا بأن الكفار إذا أقروا عليها يوظف الخراج.

العِلْث: بكسر أوله وسكون ثانيه: قرية على دجلة بين عكبرا وسامرًا، موقوفه على العلويين، كانت في شرقي دجلة، وهي الآن من عمل دجيل على الشطيطة، انظر: مراصد الإطلاع ج٢ ص ٩٥٦.

 ⁽۲) عبادان بفتح أوله وتشديد ثانيه: جزيرة في مم دجلة سميت بذلك نسبة إلى عباد بن الحصين، حيث رابط فيها. وهي الآن مياء لإيران على الخليج العربي.
 انظر: مراصد الإطلاع ج٢ ص ٩١٣.

⁽٣) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش الفقرة ٤٣.

 ⁽٤) مبق إيراد الأثر الذي يروى عن عمر - رضي الله عنه - في جعل سواد العراق أرضاً خراجية بهامش الفقرة ٥٧٤ عن كتاب الأموال لأبي عبيد.

 ⁽٥) الوظيفة: ما يقدر له في كل يوم من رزق أو طعام ووظف الشيء على نفسه:
 ألزمها إياه. انظر: لسان العرب ج٦ ص ٤٨٦٩.

⁽٦) في هامش (ش) زيادة (عز).

⁽٧) ني (ش) (أليق).

⁽A) في (ش) زيادة (بالمسلم).

⁽٩) سقطت من صلب (ت) ملحقة فوق السطر.

⁽۱۰) في (ش) (فهو).

⁽۱۱) د (ل ۱۱۲ ب) ت.

⁽۱۲) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش فقد نبا نظر الناسخ لوجود كلمتين متماثلتين وهي (أليق).

ومن أحيا أرضا⁽¹⁾، (1) مواتاً فهي (1) عند أبي يوسف معتبرة بحيزها⁽¹⁾، (1) فإن كانت أرض لخراج فهي خراجية وإن كانت من حيز أرض الخراج فهي خراجية وإن كانت من حيز أرض العشر (٧) فهي عشرية.

والبصرة عنده (۱۱) عشرية بإجماع الصحابة (۱) _ (رضي الله عنهم) وقال محمد (۱۱) _ (رحمه الله) (۱۲) _ إن أحياها (۱۲) ببئر حفرها أو عين استخرجها أو ماء (۱۱) دجلة أو (۱۵)

⁽١) سقطت من (ت).

⁽٢) ن (ل ۱۱۳ أ) ص.

⁽٣) في (ش) (فهو) وهو تصخيف.

⁽٤) الحوز: الجمع وضم الشيء، وكل من ضم شيئاً إلى نفسه من مال أو غير ذلك فقد حازه. انظر: تاج العروس ج٤ ص ٢٩.

⁽٥) انظر: بدائع الصنائع ج٦ ص ١٩٥.

⁽١) ني (ش) (کان).

⁽٧) في (ش) (العشرية).

⁽٨) انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ٢٨١.

⁽١٠) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

⁽١١) انظر: الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ٢٨١.

⁽۱۲) سقطت من (ت).

⁽۱۳) ن (ل ۱۳۲ پ) ش.

⁽١٤) في (ش) (بماء).

⁽١٥) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (و) وما أثبتناه هو الصحيح لأن الأحياء يكون بواحد منها.

الفرات أو^(۱) الأنهار العظام التي لا يملكها أحد فهي عشرية كماء السماء لأنه توظيف على المسلم، وإن أحياها بماء الأنهار التي احتفرها الأعاجم مثل نهر الملك (۲) ونهر يزدجرد (۲) فهي خراجية تبعاً للماء.

والخراج الذي وضعه عمر $^{(1)}$ = $^{(1)}$ على السواد من $^{(1)}$ كل جريب $^{(2)}$ يبلغه الماء قفيز $^{(3)}$ هاشمي وهو الصاغ ودرهم (بوزن سبعة) $^{(4)}$ وفي $^{(11)}$ الرطبة $^{(11)}$ خمسة دراهم ومن $^{(11)}$ جريب الكرم المتصل والنخيل $^{(11)}$ المتصل عشرة دراهم، وما سوى ذلك من الأصناف $^{(11)}$

(١) سېق ترجمه،

(٢) هو نهر كبير بالبصرة. قيل حفره الإسكندر. وقيل الملك أنفورشاه آحر ملوك النبط.
 انظر: مراصد الإطلاع ح٣ ص ١٤٠٦. مخطوطة الهادي للبادي (ل ١٩٦ أ).

(٣) ينسب النهر إلى يردجرد وهو ملك من المحوس هو أبو هرمز الذي أمنه النبي ـ عليه السلام ـ وأتباعه . . . انظر مخطوطة الهادي للبادي (ل ١٩٦٦ أ) .

(٤) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش الفقرة ٤٣.

(٥) سقطت من (ت).

(٦) في (ش) (في).

(٧) الجريب من الأرض: مقدار معلوم الذراع والمساحة، وهو عشرة أقفزة، والقفيز عشرة أعشراء، فالعشير جزء من مائة جزء من الجريب. يقال أقطع الوالي فلاناً جريباً من الأرض، أي مبزر جريب، وهو مكيلة معروفة. انظر: لسان العرب ج١ ص ٥٨٢.

(٨) القفيز كأمير: مكيال معروف ومقدار من مساحة الأرض، قدره مائة وأربعة وأربعين ذراعاً، وقيل: هو مكيال يتواضع الناس عليه، انظر: لسان العرب ج٥ ص ٣٠٠١. تاج العروس ج٤ ص ٧٠.

(٩) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة.

(١٠) في صلب (ت) كنبت (من) وصححت فوق السطر بما أثبتناه.

(11) الرطبة بالفتح: القضب خاصة ما دام رطباً، والقضب هو المسمى في مصر بالبرسيم الحجازي، الرطب: بضمة، والرطب بضمتين: الرعي الأخضر من بقول الربيع والشجر، وهو اسم جنس، وقال الجوهري: الرطب بضم فسكون: الكلا، انظر: الصحاح للجوهري وهامشه: ج1 ص ١٣٦، تاج العروس ج1 ص ٢٧١.

(١٣) في (ت) (النخل).

(١٤) في (ش) زيادة (كالزعفران وغيره).

- (١) سقطت من (ت، ش).
- (٢) في (ت، ش) (يوضع).
 - (٣) في (ش) (فإن).
- (٤) سَبَقَ تَرْجَمُتُهُ ـ رَضِيَ الله عنه ـ بِهَامُشُ الفَقْرَةُ ٤٣.
- (٥) هو حذيفة بن حسل ويقال حسيل بن جابر بن عمرو من بني عبس، واليمان لقب لوالده حسل، أسلم هو وأبوه ولم يشهدا بدراً لعهد بينهم وبين المشركين وشهدا أحداً، وقتل والده بها، قتله المسلمون حطاً، وحذيعة مرضي الله عنه من كبار الصحابة لأن الولاة الشجعان الفاتحين كان صاحب سر النبي صلى الله عليه وسلم في المسافقين، ولاه عمر على «المدائن» بفارس، وتولى حذيفة قيادة الجيش لفتح «نهاوند» بعد استشهاد النعمان بن مقرن، وكان فتح «همذان» و «الري» و «الديور» على يده، توفي في المدائن سنة ٣٦ هـ، ودوى عن رسول الله صلى الله عليه وسلم ٢٢٥ حديثاً، ومناقبه وأحواله كثيرة مشهورة، انظر: أسد الغابة ج ١ ص ٣٩٠ ٢٩٣، تهذيب الأسماء واللغات ح ١ ص ١٥٣ ١٥٥. تهذيب التهذيب باتهذيب ج ٢ ص ٢٠٩ ، ٢٢٠، الأعلام ح ٢ ص ١٧١.
- (٦) هو عثمان بن حنيف، بن واهب، بن العكيم أوسى أنصاري. شهد أحداً مع رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ والمشاهد بعدها. وهو من الصحابة الولاة، استعمله عمر بن الخطاب _ رضي الله عنه _ على البصرة زمناً، وسكن عثمان بن حنيف الكوفة، ومات في خلافة معاوية. انظر: أسد الغابة ج٢ ص ٣٦٤، ج٣ ص ٢٧١، الإصابة مع الاستيعاب ج٨ ص ٢٢، ٣٢.
 - (٧) في (ش) (فقالا).
- (٨) آخرجه البخاري في صحيحه بسنده في حديث طويل في قصة بيعة عثمان بن عفان بر عفان بر صفي الله عنه ـ وجاء فيها: اعن عمر بن ميمون قال: رأيت عمر بن الخطاب رضي الله عنه ـ قبل أن يصاب بأيام بالمدينة ووقف على حذيفة بن الميان، وعثمان بن حينف قال: كيف فعلتما؟ أتخافان أن تكونا حملتما الأرض ما لا تطيق؟ قالا: حملناها أمراً هي له مطبقة، ما فيها كبير فضل. قال انظرا أن تكونا حملتما الأرض مالا تطبق. قالا: لا. انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج٧ ص ٥٩ ـ ٢٢ الحديث ٣٠٠٠.
 - (٩) في (ش) زيادة (الأراضي).
 - (۱۰) في (ش) (نقصه).

• • ٦ فإن غلب على (١)، (٢) أرض الخراج الماء أو (٢) اصطلم (١) الزرع آفة أو انقطع الماء فلا خراج عليه، لأنه لم (٥) تكن الأرض (١) نامية (٧).

رإن عطلها صاحبها فعليه الخراج، لأنه وجد التمكن. ومن أسلم من أهل الحرب (٨) أخذ منه الخراج على حاله، لبقاء الأرض مستحقة (١) للمقاتلة (١٠).

الصحابة _ (رضي الله عنهم)(۱۲) _ اشتروا، ويؤخذ منه الذمي لأن كثيراً من الصحابة _ (رضي الله عنهم)(۱۲) _ اشتروا، ويؤخذ منه الخراج، لأنه حق المقاتلة فلا ببطل، ولا عشر في الخارج من أرض الخراج، لأنه(۱۳) أدى وظيفتها مرة.

⁽١) غير واضحة في (ت) بسبب الأرضة.

⁽۲) ن (ل ۱۱۴ أ) ت.

⁽٣) كذا في (ت، ش) وهو الصحيح، وقي (ص) (و) لأن كل واحد منها يرفع الخراج يمفرده.

⁽³⁾ الصلم: القطع المستأصل، والأصطلام: افتعال من الصلم وهو القطع، واصطلمه: استأصله، واصطلم القوم: أبيدوا من أصلهم، انظر: النهاية في غريب الحديث والأثرج ٣ ص ٤٩، تاج العروس ح٨ ص ٣٦٧.

⁽٥) في (ش) (لا).

⁽٦) في (ت) (أرض).

⁽٧) كذًا في (ت) وهو الأولى للتجانس مع التأنيث وفي (ص، ش) (نامياً).

⁽٨) في (ش) (الخراج).

 ⁽٩) كذا في (ث، ش) وني صلب (ص) (مستحقاً) وصححت في الهامش بما أثبتاه

⁽۱۰)ن (ل ۱۱۳ ب) ص

⁽۱۱) ق (ل ۱۳۳ أ) ش.

⁽۱۲) سقطت من (ث، ش).

⁽۱۲) أي صاحبها.

فىصل

الجزية على ضربين: جزية توضع بالتراضي والصلح فتقدر (١٠) بحسب ما يقع عليه الاتفاق، كما صالح رسول الله _ (صلى الله عليه وسلم) تجران (٢٠).

وجزية يبتدى، الإمام وضعها⁽³⁾ إذا غلب الإمام على الكفار وأقرهم على أملاكهم، فيضع على الغني الظاهر الغني في كل سنة ثمانية وأربعين درهما، يأخذ منهم في كل شهر أربعة دراهم، وعلى المتوسط⁽⁶⁾ الحال أربعة وعشرين (⁷⁾ في كل شهر درهمين وعلى الفقير المعتمل (^{A)} اثنى (⁹⁾ عشر درهما

(١) كذا في (ت) وفي (ص،ش) (فيتقدر).

(٢) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).

- (٣) أخرج أبو دارد (ج٣ ص ١٦٧، ١٦٨ الحديث ٣٠٤١): يسنده عن ابن عباس، قال؛ صالح رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ أهل نحران على ألفي حلة النصف في صفر والبقية في رجب، يؤدونها إلى المسلمين وعارية ثلاثين درعاً و . . . على ألا تهدم بيعة ولا يخرج لهم قس ولا يفتنوا عن دينهم وأما قول المصنف كما صالح رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ "بني نجران"، فإن نجران اسم أرض من حيز اليمن لا اسم أبي قبيلة فلذا كان الثابت من الحديث أهل نجران، كما ذكر ذلك ابن الهمام في (فتح القدير ج٥ ص ٢٨٩)
 - (٤) في (ت) زيادة (و).
 - (٥) في (ش) (وسط).
 - (٦) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (أربعاً) وهو تصحيف.
 - (٧) ني (ش) زيادة (درهماً).
- (٨) المعتمل: الذي يعمل بنفسه، أو يعمل لغيره، انظر: لسان العرب على ص
 (٨) ١٢٠٧، ٣١٠٨. تاج العروس ج٨ ص ٣٤.
- (٩) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (اثنا) وما أثبتناه هو الصحيح، لأنه في موصع المفعول به.

ني كل شهر درهم $\binom{(1)}{2}$ ، كذلك فعله عمر $\binom{(1)}{2}$ رضي الله عنه ...

٦٠٣ وتوضع^(١) الجزية على أهل الكتاب^(٥) والمجوس^(١)

- (١) في (ش) (درهماً) وهو خطأ، لأنه مبتدأ مؤخر.
- (٢) سبق ترجمته _ رضي الله عنه _ بهامش العقرة ٤٣.
- (٣) أحرج أبو بوسف في كتاب (الخراج ص ٩١): روايات كثيرة في هذا المعنى أقربها إلى هذا قال وحدثني الحجاج بن أرطأة، عن أبي عون: أن عمر بن الخطاب مسح السواد... فرضع على... كل رأس موسر ثمانية وأربعين، ومن الخطاب مسح السواد... فرضع على... كل رأس موسر ثمانية وأربعين، ومن الوسط أربعة وعشرين، ومن الفقير اثني عشر درهماً... اباختصار. ورواه شا مندل، عن الثيباني عن أبي عون، عن المغيرة بن شعبة: أن عمر بعث إلى رهط من أهل السواد... ثم وضع عليهم ثمانية وأربعين درهما وأربعة وعشرين، واثني عشر. وأخرجه البيهقي (ج٩ ص ١٩٦) بسنده عن أبي بكر بن أبي شيبة قال: ثنا علي بن مسهر، عن الشيباني عن أبي عون محمد بن عبد الله الثقفي قال: ثنا علي بن مسهر، عن الشيباني عن أبي عون محمد بن عبد الله الثقفي قال: وضع عمر بن الخطاب حرضي الله عنه ـ يعني في الجزية على رؤوس الرحال على الغني ثمانية وأربعين درهما، وعلى الوسط أربعة وعشرين، وعلي الفقير اثني عشر درهماًا. ثم قال البيهقي وكذلك رواه قتادة عن أبي مخلد عن ابن زنجويه: قوإسناد حديث ابن زنجويه ـ آنف الذكر ـ موصول لكنه ضعيف. فيه مندل بن علي العنزي «تقدم أنه ضعيف».
 - (٤) كذا في (ت، ش) وهو الأولى للتجانس مع التأنيث وفي (ص) (يوضع).
- (٥) مي وضع الجزية على أهل الكتاب قال الله _ تعالى ﴿ قَائِلُواْ ٱلَّذِينَ لَا يُؤْمِنُونَ بِاللهِ
 وَلا بِٱلْمَوْرِ ٱلْآخِرِ وَلا يُحَرِّمُونَ مَا حَحَرَّمَ اللهُ وَرَسُولُهُ وَلَا يَدِينُونَ دِينَ ٱلْمَحْقِ مِنَ ٱلْمَدِينَ أُونُواْ
 اللَّهِ بَا يَتُورِ اللَّهِ مِنْ ٱللَّهِ مَا حَدَرًم اللهُ وَهُمْ صَافِرُونَ ﴾ . الآية ٢٩، سورة التوبة.
- (1) وأما المجوس فقد أخرج البخاري حديثاً جاء فيه: «... فأتانا كتاب عمر بن الخطاب قبل موته بسنة: «فرقوا بين كل ذي رحم محرم من المجوس، ولم يكن عمر أخذ الجزية من المجوس، حتى شهد عبد الرحمن بن عوف: أن رسول الله صلى الله عليه وسلم ما أخذها من محوس هجرا، انظر: صحيح البخاري مع الفتح صلى الله عليه وسلم ما أخذها من محوس هجرا، انظر: صحيح البخاري مع الفتح جا ص ٢٥٧ الحديث ٢١٥٦، ١٩٥٧، وأخرج مالك أن عمر بن الخطاب ذكر المجوس فقال: ما أدري كيف أصبع في أمرهم، فقال عبد الرحمن بن عوف المجوس فقال: ما أدري كيف أصبع في أمرهم، فقال عبد الرحمن بن عوف المجوس فقال: موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى اللبثي ص ١٨٨ الحديث ٢١٨.

وعبدة الأوثان (١) من العجم لإطلاق المصوص، ولا (٢) يوصع على عبدة الأوثان من العرب لقوله - تعالى -: ﴿ لُقَنِلُومَهُمْ أَوْ يُسْلِمُونَ ﴾ (٢) ولا الموتدين لقوله - عليه السلام -: «من بدل دينه فاقتلره (١).

ولا جزية على امرأة ولا على صبي ولا زمن (°)، ولا أعمى ولا فقير غير معتمل، ولا على الرهبان الذين لا يخالطون الناس، لأنه يجب عوضاً عن القتل (¹).

⁽۱) وأما عبدة الأرثان وهم المشركون: فجاء في صحيح مسلم (ج٣ ص ١٣٥٧ الحديث الحديث ١٣٥٧ (٣): عن سليمان بن بريدة عن أبيه: وجاء في هذا الحديث وصايا الرسول - صلى الله عليه وسلم - للمجاهدين في سبيل الله ومنها: ٥٠٠٠ رإذا لقيت عدوك من المشركين فادعهم إلى ثلاث خصال (أو خلال). فأيتهن ما أجابوك فاقبل منهم وكف عنهم منهم أجابوك فاقبل منهم وكف عنهم ١٠٠٠.

⁽۲) ز (ل ۱۱۳ س) ت.

⁽٣) من الآية ١٦، سورة الفتح.

⁽³⁾ أخرجه بهذا اللفظ البخاري والشافعي وفيه زيادة عن عكرمة ــ رضي الله عنه ــ:

لفظ البخاري: «أن علياً _ رضي الله عنه ـ حرّق قوماً، فبلغ ابن عباس فقال؛ لو

كنت أنا لم أحرقهم، لأن النبي ـ صلى الله عليه وسلم ــ: «من بدل دينه فاقتلوه».

الله ولقتلتهم كما قال: النبي ـ صلى الله عليه وسلم ــ: «من بدل دينه فاقتلوه».

انظر: صحيح البخاري مع المتح ج٢ ص ١٤٩ الحديث ٢٠١٧. لفظ الشافعي في

مسنده ص ٣٢٠: «قال: لما بلغ ابن عباس أن علياً ـ رضي الله عنه ـ حرّق

المرتدين والزنادقة قال: لو كنت أنا لم أحرقهم ولقتلتهم لقول رسول الله ـ صلى

الله عليه وسلم ــ: «من بدل دينه فاقتلوه . . . ».

⁽٥) سبق توضيح معناها بهامش الفقرة ٤٣٧.

⁽٦) ن (ل ١٣٣ ب) ش.

⁽٧) انظر: بدائم الصنائم ج٧ ص ١١٢٠

⁽٨) انظر: روضة الطالبين ج١٠ ص ٣١٢.

⁽٩) مقطت من (ت).

⁽۱۰)ن (ل ۱۱۶ أ) ص.

⁽١١) الواو زياد من (ش) وهي زيادة مهمة للربط.

أنها(١) عوض عما استحال وجوده.

وإن (٢) اجتمع الحولان تداحلت الجزيتان (٢) عند أبي حنيفة (١) ـ (رحمه الله) (١) .، لأن أصله صار متعذراً.

¬ الا يحوز إحداث بيعة (٦) ولا كنيسة (٧) في دار الإسلام لأنه إعلاء كلمة الكفر، وإن انهدمت (البيعة والكنيسة) (٨) القديمة أعادوها.

ويؤحذ أهل الذمة بالتمييز عن المسلمين في زيهم ومراكبهم وسروجهم إظهاراً للمسغار، قبال الله - تسعالسي -: ﴿ حَتَىٰ يُعُطُوا اللَّجِزِيَةَ عَن يَدِ وَهُمُّ صَنِعِرُونَ ﴾ (٩) ولا يركبون الخيل ولا يعملون السلاح (١١)، لأن الخبل والسلاح آلة إعلاء كلمة الله - تعالى -.

آ الله النبي - عليه السلام - أو زنى بمسلمة لم ينتقض عليه السلام - أو زنى بمسلمة لم ينتقض عهده، لأنه ليس بنص على نقض العهد، ولا ينتقض العهد إلا بأن يلحق بدار الحرب (١١) أو يغلبوا (١٢) على موضع فيحاربوننا، لأن الجزية خلف عن (١٣) الإسلام فيبقى ما أمكن.

⁽١) في (ش) (أنه).

⁽٢) في (ش) (إذ)،

⁽٣) كذا في (ت) وهو الأولى لمجانسته مع التثنية وفي (ص: ش) (الجزية).

⁽٤) سبق تُرجمته.

⁽٥) سقطت من (ت).

⁽٦) بيعة بالكسر: مكان عبادة النصارى، وقيل: مكان عبادة اليهود، انظر: لسان العرب ج١ ص ٤٠٢، تاج العروس ج٥ ص ٢٨٥.

 ⁽٧) مكان العبادة لليهود، وقال الجوهري: الكنيسة للنصارى وهي معربة أصلها
 كنشت. انظر: الصحاح للجوهري ح٣ ص ٩٧٢، لسان العرب ح٥ ص ٣٩٣٨.

⁽A) عا بين القوسين يماثله في (ش) (البيع والكنائس).

⁽٩) من الآية ٢٩، سورة التوُّبة.

⁽١٠) في (ت) زيادة (ولا يحملونه إلا إدا دعوا إلى محاربة أهل الكفر في هجومهم).

⁽۱۱) د (ل ۱۱٤ ا) ت.

⁽١٢) كذا في (ش: وفي (ص، ت) (يغلبون) وما أثبتناه هو الصحيح، لأنه معطوف على منصوب.

⁽۱۳) سقطت من (ت، ش).

المعلم، فإن المعلم وإذا المعلم وإذا المعلم وإذا المعلم والمعلم المعلم والمعلم المعلم والمعلم المعلم والمعلم المعلم المعلم والمعلم المعلم والمعلم والم

ويزول ملك المرتد عن أمواله بردته زوالاً مراعاً، فإن أسلم عادت على حالها، وإن مات أو قتل على ردته انتقل ما اكتسبه في حال إسلامه (۱۱) إلى ورثته من المسلمين وما اكتسبه في حال ردته في ((1)), وقال أبو يوسف ومحمد ((1)) (رحمهما الله)((1)) كلاهما ميراث، لأن الورثة أحق بماله وأقرب إليه، ولأبى حنيفة _ (رحمه الله)((1)) قوله _ (صلى الله عليه

⁽١) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

⁽۲) في (ت، ش) زيادة(له).

⁽٣) ن (ل ١٣٤ أ) ش.

⁽٤) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٦٠٣.

⁽٥) سقطت من (ت).

⁽٦) في (ش) (المرتدة).

⁽٧) في (ش) (و).

⁽A) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽٩) ن (ل ١١٤ ب) ص.

⁽١٠) في (ش) (الإسلام).

⁽١١) انظر: المبسوط ج١٠ ص ١٠١،

⁽۱۲) سقطت من (ت).

[1.9] وإن لحق بدار الحرب مرتداً وحكم الحاكم بلحاقه، عتق مدبروه وأمهات أولاده رحلت الديون التي عليه وينقل (^) ما اكتسبه في حالة (١١) الإسلام إلى ورثته (١١) المسلمين، لأنه ميت حكماً، قال الله (١١) _ تعالى _: (١١) ﴿ أَوْ مَن كَانَ مَيْنَا فَأَحِيْنَكُ ﴾ (١٢) ، (١١) ، (١٥) .

(١) كذا في (ت) وفي (ص، ش) (عليه السلام).

(٢) في (ش) (الملتين) وما أثبتناه أولى لكونه يماثل ما جاء في الحديث.

- (٣) أحرجه بهذا اللفظ أبو داود وابن ماجة وأحمد عن عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده. ورواية ابن ماجة بدون كلمة اشتى النظر: سنن أبي داود ح٣ ص ١٢٥، ١٢٦ الحديث ٢٧٣١، سنن ابن ماجة ج٢ ص ٩١٢ الحديث ٢٧٣١، مسند أحمد ح٢ ص ١٩٥، وأخرح الترمدي (ج٤ ص ٤٣٤، ٤٣٥ الحديث ٢١٠٨): عن ابن أبي ليلى عن الربير عن جابر بمثل لفظ رواية ابن ماجة. وقال الترمذي: هذا حديث لا نعرفه من حديث جابر إلا من حديث ابن أبي ليلى.
 - (٤) في (ش) (ورثنه).
- (٥) ما بين القوسين كذا في (ش) وفي (ص) (أجزاء الإسلام) وفي (ت) (جزء من أحزاء إسلامه).
 - (٦) انظر: المهذب ح٢ ص ٢٢٣، روضة الطالبين ج١٠ ص ٧٨. وقيه تفصيل.
- (٧) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة تجري على عادة المؤلف في ذكر رأي الشافعي في المسائل الهامة.
 - (٨) ني (ت، ش) (نقل).
 - (٩) في (ت، ش) (حال).
 - (۱۰) في (ش) زيادة (من).
 - (١١) لفظ الجلالة (الله) لم يثبت في (ت).
 - (١٢) قوله _ تعالى _: ﴿ كَانُوا ﴾ غير واضح في (ت).
 - (١٣) قوله _ تعالى _: ﴿ فَأَحْيَيْنَكُ ﴾ لم يثبت في (ت).
 - (١٤) من الآية ١٢٢، سورة الأنعام.
 - (١٥) في (ش) زيادة (أي كافراً فهديناه).

حال الإسلام)⁽¹⁾، لأنه كالميت في آخر أجزاء الإسلام (مما⁽¹⁾ اكنسبه)⁽¹⁾ (في حال الإسلام)⁽¹⁾، لأنه كالميت في آخر أجزاء الإسلام⁽¹⁾ عند أبي حيفة⁽¹⁾ (رحمه الله)⁽¹⁾ وما لزمه من الدين⁽¹⁾ في حال ردته يقضى⁽¹⁾ مما اكتسبه في حال ردته وما باعه أو اشتراه أو تصرف فيه من أمواله في حال ردته موقوف إن أسلم صحت عقوده وإن مات أو قتل أو لحق (بدار الحرب)⁽¹⁾ بطلت وقال أبو يوسف ومحمد⁽¹¹⁾ ... (رحمهما الله)⁽¹¹⁾ ... تصرفاته صحيحة للملك، ولأبي حنيفة ... (رحمه الله)⁽¹¹⁾ أنه انعقد سب الهلاك⁽¹¹⁾، فإن هلك استند إلى سببه فكأنه⁽¹¹⁾ متصرف⁽¹¹⁾ بعد زوال ملكه.

وإذا عاد المرتد بعد الحكم بلحاقه، إلى دار الإسلام مسلماً فما وجده (١٦٠) في يد ورثته من مال بعينه أخذه، لأنه أحق بكسبه.

⁽۱) ن (ل ۱۳٤ ب) ش.

⁽۲) ن (ل ۱۱٤ ت) ت.

⁽٣) ما بين القوسين في (ص) تكرر كتابته في الهامش.

⁽٤) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش،

⁽٥) في (ش) (إسلامه).

⁽٦) انظر: المبسوط ج١٠ ص ١٠٤، ١٠٥،

⁽٧) سقطت من (ت).

⁽٨) ني (ش) (الديون).

⁽٩) زيادة من (ش) لرفع الالتباس.

⁽١٠) ما بين القوسين سقط من (ت).

⁽١١) انظر: المبسوط ج١٠ ص ١٠٤، ١٠٥، وفيه تفصيل في قول أبي يوسف ومحمد - رحمهما الله --

⁽١٢) ن (ل ١١٥ أ) ص.

⁽١٤) في (ش) (مكان)،

⁽١٥) في (ش) (تصرفه) وهي تناسب السياق في هذه الـــخة، وفي (ت) (تصرف فيه).

⁽١٦) في (ت) (وجدوه).

والمرتدة إذا تصرفت في مالها(١) حال ردتها حاز تصرفها، لأن ردتها ليست(٢) سبأ للهلاك.

⁽١) في (ش) زيادة (في).

⁽٢) كُذَا في (ت، ش) وفي (ص) (ليس) وما أثبتناه هو الصحيح للمحانسة مع التأنيث .

فصل

(صالحهم عمر (۱) - رضي الله عنه - على دلك ويؤخذ من نسائهم) ولا (صالحهم عمر المسلمين الله عنه - على دلك ويؤخذ من نسائهم) ولا يؤخذ من صبياتهم كالزكاة وما جباه الإمام من أموال بني تغلب يوضع مع (۱) الخراج قال (۱) عمر - رضي الله عنه -: «هذه جزية فسموها ما شئتمه (۵) وكذلك الخراج وما أهداه (۱) أهل الحرب (۷) إلى الإمام.

القناطر (^) والجزية تصرف إلى مصالح المسلمين، فيسد به الثغور ويبني به القناطر (^) والجسور، ويعطى قضاة المسلمين وعمالهم وعلماؤهم (*) منه ما يكفيهم ويدفع منه أرزاق المقاتلة وذراريهم، لأنه يؤخذ بقوة المسلمين فيصرف (١٠) إلى مصالحهم.

⁽١) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش مالفقرة ٤٣.

⁽٢) ما بين القوسين سقط من صلب (ت) ملحق بالهامش.

⁽٣) ني (ش) (موضع).

⁽٤) في (ش) (فقال) والفاء زائدة تحيل المعنى.

⁽٥) أخرج البيهقي (ج٩ ص ٢١٦) عن عبادة بن نعمان التغلبي في حديث طويل في مصالحة عمر بن الخطاب بني تغلب وجاء فيه: ١٠٠٠ فقالوا نحن عرب لا نؤدي ما يؤدي العجم ولكن خذ منا كما يأخذ بعضكم من بعض، يعنون الصدقة عقال عمر يرضي الله عنه يالا هذا فرض على المسلمين. فقالوا: فزد ما شئت بهذا الاسم لا باسم الجزية، فقمل فتراضي هو وهم على أن ضغف عليهم الصدقة،

⁽٦) في (ت) (هداه) وكلاهما صحيح، انظر: لسان العرب ج٦ ص ٤٦٤١.

⁽٧) نُ (ل ١٣٥ أ) ش.

⁽٨) في صلب (ص) (القناطير) وصححت فوق السطر بما أثبتاه.

⁽٩) ن (ل ١١٦ أ) ت.

⁽۱۰) في (ش) (وتصرف).

فصل [أحكام البغاة]

قوم من المسلمين على بلد وخرجوا من طاعة الإمام دعاهم إلى العود إلى الجماعة وكشف عن شبهتهم، كما أرسل علي (١) _ رضي الله عنه _ عبد الله بن عباس (١) _ (رضي الله عنهما) (٣) _ إلى الخوارج (٤) ولا

- (۱) سنق ترحمته ـ رصى الله عنه ـ بهامش ٢٤.
- (٢) سبق ترجمته _ رضى الله عنه _ بهامش العقرة ١٣.
 - (٣) سقطت من (ت) وفي (ص) (رصي الله عنه).
- (٤) أحرج أحمد (ح١ ص ٨٦، ٨٧) حديثاً طويلاً فيه قصة أمير المؤمنين على ـ رضى الله عنه _ مع الحوارج . أخرجه بسنده عن عبد الله بن عياض بن عمرو القارى قال: جاء بعد الله بن شداد فدخل على عائشة - رضى الله عنها - ونحن عندها حلوس مرجعة من العراق ليالي قتل على _ رضى الله عنه _ فقالت له: يا عبد الله بن شداد هل أنت صادقي عما أسألك عنه؟ تحدثني عن هؤلا القوم الذين قتلهم على ـ رصى الله عنه ـ قال: ومالى لا أصدقك قالت: فحدثني عن قصتهم. قال فإن علباً _ رضى الله عنه _ لما كاتب معاوية وحكم الحكمان خرج علبه ثمانية آلاف من قراء الناس فنزلوا بأرض يقال لها حروراه . . . وجاء في الحديث رد على ــ رضى الله عنه ــ عن الشبه التي أثاروها وبعث إليهم على عبد الله بن عباس ـ رضي الله عنه ـ فواصعوا عبد الله الكتاب ثلاثة أبام فرجع منهم أربعة آلاف كلهم تائب. . . حتى أدحلهم على على الكوفة . فبعث على _ رضى الله عمه ـ إلى بقيتهم فقال. قد كان من أمرنا وأمر الناس ما قد رأيتم فقفوا حيث شنتم حتى تحتمع أمة محمد _ صلى الله عليه وسلم _ بيننا وبينكم أن لا تسفكوا دماً حراماً أو تقطعوا سبيلاً أو تظلموا ذمة، فإنكم إن فعلتم فقد نبدنا إلبكم الحرب على سواء إنه الله لا يحب الخالئين. . . . ، باحتصار وأخرجه الحاكم عن عبد الله بن عثمان بن حشيم عن عبد الله بن شداد بن الهاد. ولفظه يقارب لفظ أحمد، ثم قال الحاكم: اهذا حديث صحيح على شرط الشيحين ولم يخرجاء إلا ذكر ذي الثدية فقد أخرجه مسلم بأسانيد كثيرة. انظر: المستدرك للحاكم ح٣ 10E _ 10Y ...

يبدؤهم بقتال حتى يبدؤه، فإن بدؤه قاتلهم حتى يفرق جمعهم، فإن كانت لهم فئة أجهز على جريحهم (واتبع موليهم، وإن لم يكن لهم فئة لم يجهز على جريحهم)(١) ولم يتبع(٢) موليهم.

ولا يسبى لهم ذرية ولا يقسم (٣) لهم مالاً(١) كذلك(٥) عن علي (١) رضى الله عنه _(٧) ، (٨)

710 ولا بأس بأن يقاتلوا بسلاحهم إن احتاج المسلمون إليه، ويحبس الإمام أموالهم ولا يردها عليهم ولا يقسمها حتى يتوبوا فيردها عليهم لأنهم مسلمون، ودماؤهم وأموالهم معصومة إلا أنه يجب دفع شرهم وتقويمهم بقدر الممكن لا إهلاكهم.

717 وما جباه أهل البغي من البلاد التي غلبو عليها(١٠٠ من الخراح و(١٠٠

(۱) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق بالهامش فقد نبا نظر الناسخ لوجود كلمتين متشابهتين وهي (جريحهم).

(۲) ن (ل ۱۱۵ س) ص.

(٣) في (ت، ش) (يغنم).

(٤) في (ش) (مال) وهو خطأ، لأنه مفعول به منصوب بالفتحة.

(٥) سقطت من (ش).

(٦) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٢٤.

(٧) في (ش) زيادة (ذلك).

(٨) أُخْرِج أَبِنَ أَبِي شَيِبة في مصنفه (ج١٥ ص ٢٦٣ الأثر ١٩٦٣٤ من ٢٦٦ الأثر ١٩٦٣٥) آثارا أقربها إلى هذا المعنى:

الأثر الأول: حدثنا يحيى بن آدم، قال حدثنا شريك عن السدي عن عبد خير عن علي أنه قال يوم الجمل: الا تتبعوا مدبراً ولا تجهزوا على جريح ومن لقى سلاحه فهو آمن!.

الأثر الثاني: حدثنا عبده بن سليمان، عن جويبر، عن الضحاك: أن علياً لما هرم طلحة وأصحابه أمر مناديه أن لا يقبل مقبل ولا مدس ولا يفتح باب، ولا يستحل فرج ولا مال».

(٩) غير واضحة في (ت).

(١٠)كذا ني (ت، ش) وني (ص) غلبوها.

(۱۱) الواو سقطت من (ت).

العشر(1) لم يأخذه(٢) الإمام ثانياً، لأن الإمام إنما يختص بالأخد بعلة الحماية، ولم يكن حامياً لهذه البلاد فيما مضى، فإن صرفوه في [حقه(١) أجزاً لمن(٢) أخذ منه، وإن لم يكونوا صرفوه(١) في حقه(١) فعلى أهله فيما بينهم وبين الله _ تعالى(١) _ أن](١) يعيدوا ذلك، لأنه كان هذا غصباً (والله أعلم)(١) (بالصواب)(١).

(۱) ن (ل ۱۳۵ ب) ش.

(۲) في (ش) (يأخد) وهو تصحيف.

(٣) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (من).

(٤) في (ش) (أصرفوه).

(ه) ن (ل ۱۱۵ ب) ت.

(٦) سقطت من (ت).

(٧) ما بين المعكونين مقط من صلب (ص) ملحق بالهامش.

(A) ما بين القوسين سقط من (ت).

(٩) سقطت من (ت، ش)،

SOLV.

كتاب الاستحسان





كتاب الاستحسان

- (٤) انظر: بدائع الصنائع ج٥ ص ١٣١.
 - (٥) سقطت من (ت).
- (٦) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (وقالا).
 - (٧) زيادة من (ش).
 - (٨) في (ش) زيادة (مثل).
 - (٩) ني (ت) (ليس) رهو تصحيف،

في (ت، ش) (للرجال).

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ش) (بالأخرى).

⁽٣) أقرب النصوص إلى هذا ما أخرجه أبو دود والنسائي عن زرير أنه سمع علي بن أبي طالب ـ رضي الله عنه ـ يقول: "إن نبي الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ أحد حريراً فجمله في يمينه، وأخذ ذهبا فجعله في شماله، ثم قال: "إن هذين حرام على ذكرو أمتي". انظر: سنن أبي داود ج لا ص ٥٠ الحديث ١٥٠٤. سنن النسائي ح ٨ ص ١٦٠. وأما قوله ٥ حل لإنائهم وققد جاء في حديث آخر أخرجه الترمذي والنسائي عن أبي موسى الأشعري ـ رضي الله عنه ـ: لفظ الترمذي (ج ٤ ص ٢١٧ للحديث ١٦٧٠). «أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: «حرم لباس الحرير والذهب على ذكور أمني وأحل لإناثهم الله . وقال الترمذي: وحديث أبي موسى حديث حسن صحيح . لفظ النسائي (ح ٨ ص ١٦٠): «أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: «حرم على موسى حديث حسن صحيح . لفظ النسائي (ح ٨ ص ١٦٠): «أن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: أحل الدهب والحرير الإناث أمثي وحرم على ذكورها».

حنيفة _ (رحمه الله)(١) _ قوله _ تعالى _: ﴿ قُلْ مَنْ حَرَّمَ زِينَةَ اللهِ الَّتِيَّ أَمَّرَجُ لِينَا اللهُ اللهِ اللهِ اللهِ اللهِ اللهِ اللهِ اللهُ اللهِ اللهُ اللّهُ الله

711 ولا بأس بلبس الديباج في الحرب (عند أبي يوسف ومحمد (منه) رحمهما الله $(1)^{(1)}$, لأنه يرد الحديد بقوته $(2)^{(1)}$ ويكون $(3)^{(1)}$, (منه) أنه يرد الحديد بقوته $(3)^{(1)}$ ويكون وعند أبي حنيفة $(3)^{(1)}$ (رحمه الله) $(3)^{(1)}$. يكره الإطلاق النص.

ولا بأس^(۱۱)إذا كان سداه (۱۲) إبريسما (۱۳)، (۱۱) ولحمته (۱۵) (قطن أو خز (۱۲)(۱۲)

(١) زيادة من (ش).

(٢) من الآية ٣٢، سورة الأعراف،

(٣) سقطت من (ش).

(٤) في (ت، ش) (لأنه).

(٥) انظر: المبسوط ج٥ ص ١٣١. إلا أنه ذكر الحرير ولم يذكر الديباج.

(٦) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (عندهما).

(٧) في (ش) (لقوته).

(A) في (ت، ش) زيادة (وهنا).

(٩) في (ش) زيادة (و) وهي تناسب السياق في تلك النسخة.

(۱۰) سقطت من (ت).

(١١) في (ت) زيادة (بالملحم).

(١٢) سدي الثوب: خلاف اللحمة منه، وقيل: أسفله وقيل: ما مد طولاً في النسح.
 انظر: لسان العرب ج٣ ص ١٩٧٧. تاج العروس ج١٠ ص ١٧٢.

(١٣) كذا في (ش) وهو الصحيح، لأنه خير كان منصوب وفي (ص، ت) (إبريسم).

(18) إبريسم بكسر الهمرة والراء وفتح السين: الحرير وهي معربة وخصه بعضهم بالخام. انظر: الصحاح ج٥ ص ١٩٧١. تاج العروس ج٨ ص ١٩٩، ٢٠٠٠ معجم الألفاظ الفارسية ص ٦.

(١٥) لحمة الثوب بفتح اللام وتضم: ما سدى به بين سدي الثوب، واللحمة تخالط سدي الثوب حتى يصيرا كالشيء الواحد، لما بينهما من المداخلة الشديدة، انظر: لسان العرب ج٥ ص ٢٠١٢. تاج العروس ج٩ ص ٥٦.

(١٦) الخز: الحرير، وقد يطلق على ثباب تنسج من صوف وحرير. انظر: لسان العرب ج٢ ص ١١٤٩. تاج العروس ج٤ ص ٣٣.

(١٧) ما بين القوسين يماثله في (ش) (قطنا أو خزا). ويجوز فيها الحالين إما على أنها
 خبر كان المحذوفة وإما بالرفع على أنها خبر لمبتدأ والجملة حالية.

(الأنه رعب في قلوب الأعادي)(١).

719 ولا يجوز للرجال التحلي بالذهب (ولا القضة)(٢)، لأنه تشبه بالنساء إلا الخاتم والمنطقة(٣) وحلية السيف بالفضة، روى أن النبي - (صلى الله عليه وسلم)(٤) - كانت(٥) قبضة(١) سيف فضة(٧).

ويجوز للنساء التحلي بالذهب، والفضة، لقوله _ عليه السلام _: (وهما محرمان على ذكور أمتي)(٨) حل لإنائهما(٩)، ويكره أن يلبس(١٠) الصبي

⁽١) ما بين القوسين يماثله في (ت) (لأبه في الحرب راعب في قلوب الأعادي) ويماثله في (ش) (جاز بالاتفاق، لأنه يسمى ثوباً بعد اللحمة وقبله _ [ن (ل ١٣٦ أ) ش] _ لا يسمى ثوباً).

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ش) (وبالفضة).

 ⁽٣) المنطقة: كمكسة: كل ما يشد به الوسط. انظر: لسان العرب ج٦ ص ٤٤٦٣.
 تاج العروس ج٧ ص ٧٧،

⁽٤) كذًا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).

⁽٥) مي (ش) (کان).

 ⁽٦) كذا في (ت) وهامش (ص) وفي (ش) (قميعة) وهو تصحيف وفي صلب (ص)
 (قبضة). وما أثبتناه أولى لأنه يماثل لفظ الحديث. والقبيعة هي التي على رأس
 السيف وهي التي يدخل القائم فيها. انظر: لسان العرب ج٥ ص ٢٥١٥.

⁽٧) أخرجه أبو داود والترمذي والنسائي عن أنس _ رضي الله عنه: فقد أخرجه أبو داود في روايتين (ح٣ ص ٣٠، ص ٣١ الحديث ٢٥٨٧، ٢٥٨٥) بلقظ: ٤كانت قبيعة سيف رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ فضة، لفظ الترمذي (ج٤ ص ٢٠١ الحديث ١٦٩١): ٤كانت قبيعة سيف رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ من فضة». وقال الترمذي: هذا حديث حسن غريب لفظ النسائي (ج٨ ص ٢١٩): ١كان نعل سيف رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ من فضة وقبيعة سيفه فضة وما بين ذلك حلق فصة». وأخرجه أبو داود والنسائي عن سعيد بن أبي فضة وما بين ذلك حلق فصة». وأخرجه أبو داود والنسائي عن سعيد بن أبي الحسن _ رضي الله عنه _ : لفظ أبي داود بمثل لفظه في روايتي أنس . قال أبو داود : أقرى هذه الأحاديث حديث سعيد بن أبي الحسن والباقية صعاف . انظر : من أبي داود ج٣ ص ٣٠٤ ٢١ الحديث ١٨٥٤ لفظ النسائي (ج٨ ص ٢٠١٢)

⁽٨) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).

⁽٩) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٦١٧.

⁽۱۰) في (ت، ش) (يکــی).

الذهب والحرير، لقوله - عليه السلام -: «هما(١) ، (٢) محرمان على ذكور أمتي، (٣).

• ٦٢ ولا يجوز الأكل والشرب والإدهان والنطيب في آنية (الذهب و)(1) الفضة للرجال والنساء، لقوله _ عليه السلام _: "من شرب في إناء فضة فكأنما يجرجر(٥) في بطنه نار جهنم (١).

(١) غير واضحة في (ت) بسبب الأرضة.

(٣) سبق ترجمته،

(٤) ما بين القوسين سقط من (ش).

- (٥) الجرحرة: الصوت والأصل فيه: صوت البعير عند الضجر، التجرجر، صب الماء في الحلق، وفي الحديث يجرحر في بطنه: أي يحدر فيه، قجعل الشرب والجرع جرجرة وهو صوت وقوع الماء في الجوف، انظر: لسان العرب ح١ ص ٥٩٥. تاج العروس ج١ ص ٢٥٥.
- (٦) أخرجه البخاري ومسلم ومالث وابن ماجة وأحمد عن أم سلمة زوج النبي صلى الله عليه وسلم رضي الله عنها -: لفظ البخاري: قأن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال: قالذي يشرب في إناء الفضة إنما يجرجر في بطنه نار جهنم». انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج ١٠ ص ٩٦ الحديث ٩٦٣٥. وأخرجه مسلم بعدة روايات متماثلة منها (ج ٣ ص ١٦٣٤، ص ١٦٤٥ الحديث ٢٠٦٥ (١، ٢): الرواية الأولى: بمثل لفظ البخاري واختلاف: قفي آئية» بدلاً من قفي إناء».

الرواية الثانية: بلفظ «قالت: قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ من شرب في إناء من ذهب أو فضة، فإنما يجرجر في بطه ناراً من جهنم». وأخرجه مالك بمثل لفظ رواية مسلم الأولى. انظر: موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى الليثي (ص ٦٦٢ الحديث ١٦٧٤)، وأخرجه ابن ماجة (ج٢ ص ١١٣٠ الحديث ٢٤١٣) بمثل لفظ رواية البخاري وزيادة حرف «إن» في أول الحديث، وأخرجه أحمد في عدة روايات (ج٢ ص ٣٠١، ٣٠٠):

الرواية الأولى: للفظ اإن الذي يشرب في إناء من فضة. . . بقية الرواية بلفظ رواية المخارى».

الرواية الثانية والثالثة: بلفظ: «من شرب في إناء من فضة فإنما يجرجر في بطنه نار جهنم».

الرواية الرابعة: بلفظ «إن الذي يشرب في آنية الفضة إنما يجرجر في بطنه نار جهنم»، وأخرج ابن ماجة وأحمد عن عائشة ـ رضي الله عنها ـ لفظ ابن ماجة (ج٢ ص ١١٣٠ الحديث ٣٤١٥): «من شرب في إناء فضة فكأنما يحرجر في بطنه نار =

⁽۲) ن (ل ۱۱۲ ا) ت.

ولا بأس باستعمال آلية الزجاج والسلور والعقيق(١) للإباحة العامة(٢).

ويجوز الشرب في الإناء المفضض والركوب على السرج المغضض (والجلوس على السرير المفضض) (٣) ويتقى(١) موضع الفضة، لأنه لا يكون(١) استعمالاً للفضة، وهذا لقوله _ تعالى _:(١) ﴿ قُلْ مَنْ حَرَّمَ زِينَةَ اللهِ الْقَيَّةُ اللهِ اللهِ المصحف)(١٠) لقول ابن أحرَّجَ لِيبَادِهِ (١) وضى الله عنه _: الجردوا القرآن (١٦).

ولا بأس(١٢) بتحلية (المصحف ونقش)(١٤) المسجد وزخرفته

جهنما، لفظ أحمد (ج٦ ص ٩٨): اعن النبي - صلى الله عليه وسلم - أنه قال
 في الذي يشرب في إناء فضة كأنما يجرجر في بطنه ناراً».

 ⁽۱) العقيق كأمير ضرب من القصوص وقبل: خرز أحمر تتخذ منه القصوص. انظر: الصحاح ح٤ ص ١٥٧٠.

⁽٢) في (ش) (المطلقة).

⁽٣) ما بين القوسين سقط من (ش).

⁽٤) في (ت) (تبقي) وهو تصحيف، لأن صورتهما في الكتابة متشابهة.

⁽٥) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر،

 ⁽٦) لفظ الجلالة ﴿ألله ﴿ فوق السطر في (ص).

⁽٧) قوله ــ ثمالى ــ ﴿أَلَّيْ أَخْرُجُ لِيبَادِهِ.﴾ لم يثبت في (ت).

⁽٨) من الآية ٣٢، سورة الأعراف،

⁽٩) جاء في المستصفى (٢٠٤ ب) قوله: «التعشير هو: الفصل بين عشر آيات بعلامة، في التعشير ترك التجريد المأمور به فيمنعان، وفي زماننا لا بد للعجم من دلالة فكون حسناً».

⁽١٠) ما بين القوسين في (ص) تقديم وتأخير.

⁽١١) سبق ترجمته _ رضي الله عنه _ بهامش الفقرة ٥١.

⁽١٢) أخرجه بهذا اللفظ أبن أبي شيبة في روايتين الأولى عن الأعمش عن إبراهيم، والثانية عن الحسن بن عبد الله. وأخرج ابن أبي شية وعد الرزاق عن سلمة بن كهبل عن أبي الزعراء عن عبد الله ـ رضي الله عنه ـ: لفظ ابن أبي شيبة: فجردوا القرآن ولا تلبسوا به ما ليس منه، لفظ عبد الرزاق فجردوا القرآن، يقول: لا تلبسوا ما ليس منه، انظر: مصنف ابن أبي شيبة ج٢ ص ١٠٣٨، ج١٠ ص ٥٥٠ الحديث ١٠٣٠٠، ١٠٣٠، ٢٢٣ الحديث ٧٩٤٤.

⁽۱۳) ن (ل ۱۱۱ ب) ص.

⁽١٤) ما بين القوسين سقط من صلب (ش) ملحق بالهامش.

بماء الذهب، لأنه تعظيماً له، والأفضل تركه.

(۱۲۱ ویکره استخدام الخصیان، لأنه (۱۱) إغراء على الخصاء (۲۱) المنهى عنه (۲۲) ویکره استخدام الخصاء (۱۱) النهائم، لأن النبي - (صلى الله علیه وسلم) (۵) منه وسلم) فصحى بكبشين أملحين (۱۱) موجؤين (۱۷) (۸۰) وكذا إنزاء (۱۱) الحمير على الخبل،

(۱) ن (ل ۱۳۲ ب)ش.

- (٤) كتت في (ص) (بخصي) وهو تصحيف. انظر: لسان العرب ج٢ ص ١١٧٨.
 - (٥) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).
 - (٦) زيادة من (ش) وردت ني أكثر روايات الحديث في الصحيحين وغيرهما.
- (٧) الوج٠: أن ترض أنثيا القحل رضا شديداً، يذهب شهوة الجماع. وقيل: أن توجاً العروق والخصيان بحالهما. وقيل: أن ترضهما حتى تنقضخا. وموجؤين أي خصيين. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثرج٥ ص ١٥٢. لسان العرب ج٢ ص ٤٧٦٦.
- (A) أخرح المخاري ومسلم وغيرهما هذا الحديث عن أنس بن مالك ـ رضي الله عنه ـ ولكن بدون كلمة: «موجزين» وهي موضع الاستدلال من الحديث بلفظ: «ضحي النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ بكبشين أملحين أقرنين انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج ١٠ ص ٣٣ الحديث ٥٥٦٥. صحيح مسلم ج ٣ ص ١٥٥٦ الحديث ١٩٦٦ (١٧) . أما الحديث الذي قيه ذكر موجزين فقد أخرجه أبو داود عن جابر بن عبد الله ـ قال: «ذبح النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ يوم الذبح كبشين أقرنين أملحين موجؤين . . . » سنن أبي داود ح ٣ ص ٩٥ الحديث ٢٧٩٥. وأخرج ابن ماجة (ج ٢ ص ٣٤) عليه وسلم ـ «كان إذا أراد أن يضحي اشترى كبشين سمينين أقرنين أملحين موجؤين . . . »
- (٩) النرو الوثبان، نزوت على الشيء إذا وثبت عليه إنزاء الحمير على الخيل أي =

⁽٢) كتبت في (ص) هكذا (الخصي) وهو تصحيف. انظر: لسان العرب ج٢ ص

⁽٣) أخرج البخاري في صحيحه بسنده عن ابن مسعود _ رضي الله عنه _ قال فكنا نغزو مع النبي _ صلى الله عليه وسلم _ ليس لنا نساء، فقلنا: يا رسول الله ألا نستخصي؟ فنهانا عنه . وأخرج البخاري أيضاً عن سعيد من المسيب يقول فرد رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ على عثمان بن مظعون الثبتل، ولو أذن له لاحتصينا . انظر: صحيح البخاري مع الفنح ج٩ ص ١١٦ الحديث ٥٠٧١، ص

لأن البي - (صلى الله عليه وسلم)(١) - ركب البغلة واقتناها(١).

حملها عليها للنسل. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثرج٥ ص ٤٤. لسان العرب ج١ ص ٤٤.١.

كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

(۲) الأحاديث التي ورد فيها ذكر ركوب رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ البغلة واقتنائها كثيرة منها: ما أخرجه البخاري بسنده عن عمرو بن الحارث ختن رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ أخي جويرية بنت الحارث _ قال: «ما ترك رسول الله _ صلى الله عليه وسلم _ عند مرته درهما ولا ديباراً ولا عبداً ولا أمة ولا شيئاً، إلا بغلته البيضاء وسلاحه وأرضاً جعلها صدقة!. انظر: صحيح البخاري مع الفتح ج ص ٢٥٦ المحديث ٢٧٣٩. وأخرج البخاري ومسلم عن سغيان قال: حدثني أبو إسحاق عن البراء _ رضي الله _: «قال له رجل: يا أبا عمارة وليتم يوم حنين، قال: لا والله ما ولى النسي _ صلى الله عليه وسلم _ ولكن ولى سرعان الناس فلقيهم هوازان بالنبل والنبي _ صلى الله عليه وسلم _ على بغلته البيضاء، وأبو فلقيهم هوازان بالنبل والنبي _ صلى الله عليه وسلم _ على بغلته البيضاء، وأبو سعبان بن الحارث آخذ بلجامها. . . ا باختصار . هذا لهظ المحاري . انظر . صحيح البخاري مع الفتح ح ص ص ٢٥٧ المحديث ٢٨٧٤. صحيح مسلم ج ٢ص ١٤٠٠ الحديث ٢٨٧٤ (٧٨) .

نصل

(صلى الله عليه وسلم)(١) _ كان يجيب دعوة المملوك(٢) وقبل الهدية من سلمان (الفارسي(٢)

(١) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (عليه السلام).

(٢) أخرح الترمذي وابن ماجة والحاكم عن مسلم الأعور عن أنس بن مالك ـ رضي الله عنه ..: لفظ الترمذي (ج٣ ص ٣٢٨ الحديث ١٠١٧): قال: كان رسول الله ــ صلى الله عليه وسلم - يعود المريض، ويشهد الجنازة، ويركب الحمار، ويجبب دعوة المملوك. . . ٤ . لفط ابن ماجة (ح٢ ص ١٣٩٨ الحديث ٤١٧٨): قال: كان رسول الله .. صلى الله عليه وسلم .. يعود المريض، ويشيع الجنازة، ويجيب دعوة المملوك، ويركب الحمار..... لغط الحاكم في المستدرك (ج٣ ص ١١٩): (كان النبي _ صلى الله عليه وآله وسلم _ يردف خلقه ويضع طعامه في الأرض، ويجبب دعوة المملوك، ويركب الحمارة. وعلق عليه الحاكم بقوله: اهذا حديث صحيح الإسناد، ولم يخرجاه، وأخرج الحاكم أيضاً عن عبدالله بن بريدة عن أبيه أن سلمان لما قدم المدينة أتى رسول الله _ صلى الله عليه وآله وسلم - بهدية على طبق فوصعها بين يديه فقال: ما هذا يا سلمان؟ قال صدقة عليك وعلى أصحابك قال: أني لا آكل الصدقة فرفعها، ثم جاءه من الغد بمثلها فوضعها بين يديه فقال: ما هذا؟ قال هدية لك. فقال رسول الله _ صلى الله عليه وآله وسلم - لأصحابه كلوا. . . ٤ . قال الحاكم: هذا حديث صحيح الإسناد على شرط مسلم. وأخرج أحمد هذا الحديث بنحوه. انظر: المستدرك ج٢ ص ١٦. المستدرك للحاكم وبهامشه تلخيص المستدرك للذهبي ج٣ ص ٩٩،٥٩٩. مستد أحمد ج٥ ص ٣٥٤.

(٣) هو أبو عبد الله، سلمان الفارسي ويقال له سلمان بن الإسلام، وسلمان الخير، صحابي جليل، أصله من مجرس أصبهان، عاش عمراً طويلاً، قرأ كتب الفرس والروم واليهود، قصد بلاد العرب فلقيه ركب من بني كلب ففدروا به وباعوه على يهودي قرظي فحاء به إلى المدينة وأقام بها حتى قدمها رسول الله _ صلى الله عليه = _ رضي الله عنه)(١) _ في حالة(٢) رقه(٢) ، ويقبل في المعاملات قول الفاسق للضرورة، ولا يقبل في أخبار الديانات إلا^(١) العدل، لأنه لا ضرورة به^(٥).

وسلم - فقصده سلمان ولارمه وأسلم واشتهر - رضي الله عنه - بسداد الرأي وهو الذي أشار على رسول الله - صلى الله عليه وسلم - بحفر الخندق في غزوة الأحزاب، وقال عنه رسول الله - صلى الله عليه وسلم -: اسلمان منا أهل البيت اكان من فصلاء الصحابة وعلماءهم وزهادهم وشهد المشاهد كلها مع رسول الله صلى الله عليه وسلم - عدا بدراً وأحداً بسبب الرق وشهد فتوحات العراق، وولي المدائن وتوفي - رضي الله عنه - سنة ٣٦ هـ وقيل غير ذلك، وروى ١٠ حديثاً. النظر ترجمنه: تهذيب الأسماء واللغات ج١ ص ٢٢١ - ٢٢٨. الإصابة مع الاستبعاب ح٤ ص ٢٦٦. الإعابة مج

- (١) ما بين القوسين سقط من (ت، ش).
 - (۲) في (ت، ش) (حال).
- (٣) أخرج الحاكم في المستدرك (ج٣ ص ٥٥٩ ـ ٢٠٢) حديثاً طويلاً ذكر فيه قعبة إسلام سلمان الفارسي ـ رضي الله عنه ـ وتأكده من صحة نبوة النبي ـ صلى الله عليه وسلم ـ بعدة روايات منها: اعن علي بن عاصم، ثنا حاتم بن أبي صغيرة، عن سماك بن حرب، عن زيد بن صوحان، والحديث طويل وجاء فيه أنه سأل سلمان كيف كان بدأ إسلامه وجاء فيه قول الراهب الذي صحبه سلمان اإن الله عز وجل ـ سوف يبعث رسولاً اسمه أحمد... علامته يأكل الهدية ولا يأكل الصدقة ... [قال سلمان] فخرجت في أثره أطلبه فكلما سألت عنه قالوا: أمامك حتى لقيني ركب..، أناخ رجل منهم لي بعيره فحملني خلقه حتى أتوا بلادهم فباعوني فاشترتني امرأة من الأنصار فجعلنني في حائط بها وقدم رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم _ فأخبرت به فأخذت شيئاً من تمر حائطي.... فوضعته بين يديه فقال لي ما هذا؟ قلت: هدية قال: بسم الله، وأكل وأكل القوم... قال الحاكم ـ رحمه الله تعالى ـ: هذا حديث صحيح عال في ذكر إسلام سلمان الفارسي ـ رضي الله عنه ـ ولم يخرجاه ـ وقال الذهبي مختصر المستدرك «الحليث مجمع على ضعفه».
 - (٤) في (ش) زيادة (قول).
 - (٥) سغطت من (ت) وعي (ش) (بيه).

نصل

٦٢٤ ويجوز للقاضي إذا أراد أن يحكم عليها وللشاهد إذا أراد الشهادة عليها النظر إلى وجهها، وإن خاف أن يشتهي للضرورة.

ويجوز للطبيب أن ينظر إلى موضع المرض منها.

وينظر الرجل إلى(٧) الرجل إلى جميع بدنه،

(١) زيادة من (ت) وهي ريادة مهمة تبئي عليها بعض الأحكام.

(٢) من الآية ٣١، سورة النور.

(٣) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ١٣.

(٤) كذا في (ش) وسقطت من (ت) وفي (ص) (رضى الله عنه).

(٥) انظر هامش الفقرة ٤٨.

(٦) نقل الحافظ الهيشي عن الطبراني حديث عبد الله بن مسعود ـ رضي الله عنه ـ ولفظه: قال: «قال رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ النظرة سهم مسموم من سهام إبليس مسموم، من تركها من مخافتي أبدلته إيماناً يحد له حلاوته في قلبه» وعلق عليه الهيشي بقوله: «رواه الطبراني وفيه عبد الله بن إسحاق الواسطي وهو ضعيف» انظر: مجمع الزوائد ج ٨ ص ٦٣... ونقل على المتقي الهندي عن أبي تعيم في الحلية حديث عبد الله بن عمر ـ رضي الله عنهما ـ ولفظه: «السظرة تعيم في الحلية عمد، والثالثة تدمر، ونظر المؤمن في محاسن المرأة سهم من سهام إبليس مسموم من تركها من خشية الله ورجاء ما عنده آناه الله بذلك عبادة تبلغه لذنه الله نظر: كنز العمال ح ٥ ص ٣٢٩ الحديث ١٣٠٧.

(٧) في (ت) (من).

(لأنه ليس بعورة)(١) إلا ما بين سرته إلى ركبته(١) ويجوز للمرأة أن تنظر من الرجل إلى ما ينظر الرجل إليه منه، لأن أعضاء الرجل ليست(١) بعورة إلا ما بين السرّة إلى الركبة

المرأة من المرأة من المرأة من المرأة المرأة المرأة المراة المراة المرجل المرجل المراق المرجل من أمته التي تحل له وزوجته إلى كل شيء لقوله ـ تعالى ـ: ﴿إِلّا عَلَىٰ الرَّجِهِ الْمُ المُمّا المرجل من أمته التي تحل له وزوجته إلى كل شيء لقوله ـ تعالى ـ: ﴿إِلّا عَلَىٰ الرَّجِهِ اللّهِ مَا المُحْرِمُ المُعْرَمُ المُعْرَمُ وَالْعَيْنُ فِي الحرمة تبع للفرج فلما لم يحرم على الفرج فعلى العين أولى أن لا يحرم إلا أن الأولى أن لا ينظر.

وينظر الرجل من ذوات محارمه إلى الوحه والرأس والصدر والساقيس والعضدين لقوله _ تعالى _ ﴿ وَلَا يُدْيِنَ زِينَتَهُنَّ إِلَّا لِيمُولَتِهِنَّ ﴾ (^) الآيات (^) وهذه الأعضاء مواضع الزينة ولا ينظر إلى ظهرها وبطنها (^) ولا بأس بأن يمس ما حاز أن ينظر إليه منها للضرورة، وينظر الرجل من مملوكة غيره إلى ما يجوز أن ينظر منه إلى دوات محارمه.

٦٢٧ ولا بأس (١١) بمس (١٢) ذلك إذا أراد الشراء وإن خاف أن يشتهي (٦٢)،

 ⁽١) كذا في (ش) وهو الأولى للمجانسة مع التذكير وفي (ص، ت) (لأنها ـ [ن (١١٧ أ) ص] _ ليست عورة).

⁽۲) د (ل ۱۳۷ أ) ش.

⁽٣) كذا في (ت) وهو الأولى للمجانسة مع التأتيث وفي (ص، ش) (ليس).

⁽٤) في (ت، ش) زيادة (إلى).

⁽۵) في (ش) (بعورة).

⁽۲) ن (ل ۱۱۷ أ) ت.

⁽٧) من الآية السادح سورة المؤمنون.

⁽٨) من الآية ٣١، سورة النور.

⁽٩) ني (ش) (الآية).

⁽١٠) في (ش) زيادة (لأنه سبب الفتة).

⁽١١) في (ش) وفوق السطر في (ت) زيادة (بأن) وهي تناسب السياق في هاتين النسختين.

⁽١٢) في (ت، ش) (يمس)،

⁽١٣) في (ش) زيادة (لما روى عن).

 $(1)^{(1)}$ عبد الله بن عمر $(1)^{(1)}$ (رضي الله عنهما) $(1)^{(1)}$ على جارية تباع $(1)^{(1)}$ (فضرب بيده) $(1)^{(1)}$ على صدرها وقال: اشتروها فإنها رخيصة $(1)^{(1)}$ ورأى عمر $(1)^{(1)}$ – رضي الله عنه $(1)^{(1)}$ – جارية متقنعة فقال: ﴿ أَلْقِي عنك الخمار يا دفار أتتشبهين بالحرائر $(1)^{(1)}$.

7٢٨ والخصيّ في النظر إلى الأجنبية كالفحل، لعموم النص(١٠٠.

(ولا بأس بأن يعزل من أمته من غير إذنها دون زوجته الحرة، لأنه لا حق للأمة فيه والحرة لها حق)(١٧٠).

⁽۱) قى (ش) أخرت بعد (رضى الله عنهما).

⁽٢) سَبِّق ترجمته ـ رضي الله عنهما ـ بهامش الفقرة ٥٦.

⁽٣) سقطت من (ت).

⁽٤) في (ش) زيادة (في السوق).

⁽٥) كذا ني (ت، ش) وهو الأولى مراعاة للسياق، وفي (ص) (ضرب يده).

⁽٦) لم أجد فيما بين يدي من الكتب رواية بهذا اللفظ وأقرب الروايات إليه ما أخرجه ابن أبي شية في مصنفه (ج٦ ص ٦٧ الحديث ٢٨١): ٤عن مجاهد قال: كنت مع ابن عمر أمشي في السوق فإذا نحن بناس من النخاسين قد اجتمعوا على جارية يقلبونها، فلما رأوا ابن عمر تنحوا وقالوا: ابن عمر قد جاء، فدنا منها ابن عمر علمس شيئاً من جسدها، وقال: أين أصحاب هذه الجارية، إنما هي سلعة؛

⁽٧) سيق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش الفقرة ٤٣.

⁽٨) ن (ل ١٣٧ ب) ش,

⁽٩) سبق تخريجه بهامش الفقرة ٤٨.

⁽١٠) في (ت) (النصوص).

⁽۱۱) نَ (ل ۱۱۷ ب) ص.

⁽۱۲) في (ش) (إلى).

⁽١٣) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) ملحق فوق السطر.

⁽١٤) من الآية السادسة سورة المؤمنون.

⁽١٥) في (ش) (مملوكاً).

⁽١٦) زيادة من (ش) يحتاجها المقام.

⁽١٧) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة حكم جديد.

7۲۹ ويكره الاحتكار في أقوات الآدميين، والبهائم إذا كان ذلك في بلد يضر الاحتكار بأهله (۱) لقوله عليه السلام من المحتكر ملعون (۲)، ومن احتكر خلة ضيعته أو ما جلبه (۲) من بلد آخر (۱) فليس بمحتكر، لأنه لا يستضر به الناس ولم يتعلق به حقهم.

ولا ينبغي للسلطان أن يسعر على الناس، فإن النبي _ (صلى الله عليه وسلم) (١٠) مناه عليه وسلم) (١٠) مناه عليه الله الله تسعر لنا(١٠) فقال (٨٠) . (المسعر هو الله (١٠) (١٠٠) .

(۱) د (ل ۱۱۷ ب) ت.

- (٢) أخرجه بهذا اللفظ الحاكم في المستدرك (ج٢ ص ١١) عن علي بن سالم بن ثربان، حدثني علي بن زيد، عن سعيد بن المسيب، عن حمر قال: قال رسول الله على الله عليه وآله وسلم .. ولم يعلق عليه الحاكم بشيء. وأخرجه ابن ماحة (ج٢ ص ٧٢٨ الحديث ٢١٥٣): بهذا اللهط وبالمنقول من السند وفيه زيادة في أوله: "الجالب مرزوق". قال لذهبي في تلخيصه بهامش المستدرك (ج٢ ص ١١) علي بن سالم ضعيف، ونقل الحافظ الزيلعي عن اله غيلي في كتاب الضعفاء: اأنه أعل هذا الحديث بعلي بن سالم، وقال: «لا يتابعه عليه أحد بهذا اللفط». انظر: نصب الراية ج٤ ص ٢٦١، وأخرح مسلم وغيره عن سعيد بن المسيب، عن معمر بن عبد الله، عن رسول الله ـ صلى الله عليه وسلم ـ قال: «لا يحتكر إلا خاطيء». انظر: صحيح مسلم ج٣ ص ١٢٢٨ الحديث ١٦٠٥ (١٣٠).
 - (٣) ني (ش) (جلب).
 - (٤) تكررت ني (ت) وهو سهو من الناسخ وقد شطب على الأولى منهما.
 - (٥) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (عليه السلام).
 - (١) في (ش) زيادة (حين).
 - (٧) زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة توافق لفظ الحديث.
 - (٨) كذا في (ت، ش) وهي توافق لفظ الحديث وفي (ص) (قال).
 - (٩) في (ص) زيادة كلمة (تعالى)، لأنها لم تذكر بالحديث،
- (١٠) أقرب النصوص إلى هذا ما أخرجه أبو داود والترمذي وابن ماجة وأحمد عن أنس =

ويكره ببع السلاح في أيام الفتنة، لأنه تقوية على الفتنة. ولا بأس ببيع العصير ممن يعلم منه (۱) أن (۲) يتخذه خمراً، لأنه يصلح لأمور شتى فيضاف الفساد إلى (۲) اختياره (۱)، (۰)

⁽١) سقطت من (ت).

⁽٢) في (ت، ش) (أنه).

 ⁽٣) تكررت في (ص) في آخر سطر وأول آخر وهو سهو من الناسخ وقد شطب على
 الأخيرة منهما.

⁽٤) في (ش) زيادة (والله أعلم).

⁽٥) ن (ل ١٣٨ أ) ش.



كتاب اللقيط

اللقيط حر ونفقته في (١) بيت المال كذا روي (٢) عن عمر (٣) وضي الله عنه ... فإن التقطه رجل لم يكن لغيره أن يأخذه من يده، لأنه اختص به بدآ بالسبق، فإن ادعى مدع أنه ابنه فالقول له (٥)، لأن الظاهر هو الصدق، وإن ادعاه إثنان ووصف أحدهما علامة في جسده فهو أولى، لأنه يغلب على الفلن أنه الولد.

وإذا وجد في مصر من أمصار المسلمين أو في قرية من قراهم (١٠) فادعى ذمي أنه ابنه، ثبت نسبه منه وكان مسلماً تبعاً للدار، وفي رواية يكون ذمياً تبعاً للواجد (والأصح أن)(١٠) الإسلام يرجح.

(وإن)(٨) وجد في قرية من قرى أهل الذمة أو في بيعة (٩)، (١٠)

(١) في (ت) (من) وصححت فوق السطر بما أثبتناه.

(٢) سقطت من (ت).

(٣) سبق ترجمته رضى الله عنه ـ بهامش الفقرة ٤٣٠.

- (3) أخرج مالك في الموطأ عن ابن شهاب، عن سنين أبي جميلة رجل من بني سليم - أنه وجد منبوذاً في زمان عمر بن الخطاب، فقال: ما حملك على أخذ هذه النسمة؟ فقال: وحدثها ضائعة فأخذتها، فقال له عريفه با أمير المؤمنين إنه رحل صلح، فقال له عمر: أكذلك؟ قال: نعم، فقال عمر بن الخطاب: فاذهب، فهو حر، ولك ولاؤه، وعلينا نفقته...ه. انظر: موطأ مالك برواية يحيى بن يحيى اللبشي ص ٢٤٥ الحديث ١٤١٥.
 - (٥) ني (ش) (قوله)،

(٦) أن (ل ١١٨ ب) ص.

(٧) كذا في (ش) وفي (ص، ت) (وفي رواية) وما أثنتناه هو الصحيح، انظر:
 المبسوط ج١٠ ص ٢١٦،

الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ٣٤٥.

(A) ما بين القوسين غير واضح في (ت) بسبب الأرضة، ويماثله في (ش) (فإن).

(٩) سبق توضيح معناها بهامش الفقرة ١٠٥٠.

(١٠) في (ش) زيادة (لليهود)

أو (١) كنيسة (٢)، (٣) كان ذمياً باعتبار الواجد والمحل جميعاً.

ومن ادعى أن اللقيط عبده لم يقبل منه، لأنه حر بالأصل (إلا أن يقبم البينة أنه عبده)⁽¹⁾، (وإن)⁽⁰⁾ ادعى عبد أنه ابنه ثبت نسبه منه، وكان حراً، لأنه صادق طاهراً، ولا تبطل حريته بهذا الظاهر، ولأن ابن العبد لا يكون عبداً، لأن الولد يتبع الأم في⁽¹⁾ الرق والحرية.

⁽١) في (ش) زيادة (في).

⁽٢) سبق توضيح معناها بهامش الفقرة ٦٠٥.

⁽۲) د (ل ۱۱۸ ۱) ت.

⁽٤) ما بين القوسين زيادة من (ش) وهي زيادة مهمة، لأنه استثناء صحيح من الحكم السابق.

⁽٥) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فإن).

⁽٦) ن (ل ١٣٨ ب) ش

⁽٧) في (ت) (وإن).

⁽٨) في صلب (ت) (من) وصححت فوق السطر بما أثتبناه.

⁽٩) في (ش) زيادة (لا) وهو خطأ والسياق يدل على ذلك.

⁽١٠) ما بين القوسين في (ش) تقديم وتأخير

⁽١١)كدا في (ت، ش) وهو الصحيح وني (ص) (صناعته) وهو تصحيف.

⁽١٢) في (شّ) (أو).

⁽١٣) ما بين القوسين سقط من (ت).



كتاب اللقطة

كناب اللفطة

القطة أمانة إذا أشهد الملتقط أنه يأخذها(١) ليحفظها(١) ويردها على صاحبها، لأنه محسن (قال الله _ تعالى _)(١):(١) ﴿مَا عَلَى ٱلْمُعْمِينِ بِن صاحبها، لأنه محسن (قال الله _ تعالى _)(١):(١) ﴿مَا عَلَى ٱلْمُعْمِينِ بِن سَيِيلٍ ﴾(٥) فإن كانت أقل من عشرة دراهم عرفها أياماً، وإن كانت عشرة فصاعداً عرفها حولاً، وإن كانت مائة أو أكثر عرفها حولاً، ولم يذكر هذا التفصيل في الأصل(١) بل قال: يعرفها حولاً، لقوله _ عليه السلام _: و(١) اللقطة، يعرفها حولاً فإن جاء صاحبها وإلا تصدق بهاه(٨) فإن(١) جاء صاحبها (إن شاء ضمن الملتقط، صاحبها أين شاء ضمن الملتقط، لأنه (١) لم يكن مأموراً بالتصدق.

⁽١) في (ت) (لبأخذها).

⁽٢) سقطت من (ت).

⁽٣) ما بين القوسين زيادة من (ت).

⁽٤) في (ش) زيادة (و) في بداية الآية وهو خطأ.

⁽٥) من الآية ٩١، سورة التوبة

⁽٦) لعله يقصد كناب المبسوط أحد الكتب التي جمع فيها محمد بن الحسن مسائل الأصول التي رويت عن أصحاب المذهب وسبق ذكر ذلك بالتفصيل بهامش المقرة (١٧٠)، جاء في مجموعة رسائل ابن عبادين في رسالة (رسم المفتي ص ١٩): معلم أن الأصل مفرداً هو المبسوط اشتهر به من بين باقى كتب الأصول.

⁽٧) في (ش) زيادة (في).

⁽٨) أقرب الروايات إلى هذا ما أخرجه الدارقطني عن أبي هويرة قال: قال رصول الله – صلى الله عليه وسلم – وسئل عن العقطة، فقال: •لا تحل اللقطة، من التقط شيئاً فليعرّفه سنة، فإن جاء صاحبها فليردها إليه، وإن لم يأت صاحبها فليتصدق بها، وإن جاءه فليحيره بين الأجر وبين الذي له، انظر: سن الدارقطي ج٤ ص ١٨٢.

⁽٩) ن (ل ۱۱۸ ب) می

⁽١٠) في (ش) زيادة (بعدما تصدق).

⁽۱۱)ن (ل ۱۱۸ ب) ت.

747 ويجوز الالتفاط في الشاة والبقرة والسعير، صيانة لمال الغير، فإن (1) أنفق المنتقط عليها بغير إذن القاضي (2) فهو متبرع، وإن أنفق بأمره كان (2) ديناً على صاحبه (1)، لأن إذن القاضي كإذن المالك، وإدا رفع ذلك إلى القاضي (2) نظر فيه فإن كان للبهيمة منفعة أجرها وأنفق عليها من أجرتها نظراً للمالك وإحياءاً للدابة، وإن لم يكن لها منفعة وخاف أن تستغرق النققة قيمتها باعها وأمر بحفظ ثمنها نظراً للمالك، فإن (1) كان الأصلح الإنعاق عليها أذن في ذلك وجعل النفقة ديناً على مالكها(٧).

فإذا حضر فللملتقط أن يمنعه منها لتعلق حقه بذات الدابة.

٦٣٧ ولقطة الحل والحرم سواء، لأن العصمة لا تتفاوت^(٨) في الأموال.

وإذا حضر (رجل فادعى)^(٩) اللقطة لم يدفع إليه (حتى يقيم البينة)^(١١)، لأنه يريد إبطال يد الملتقط واختصاصه بملكه، (وإن)^(١١) أعطى علامتها حل للملتقط أن يدفعها إليه، لأن الظاهر أنه المالك لكن لا يجبر على ذلك في القضاء، لأن الإعلام بالأرصاف ليس بدليل^(١٢).

٦٣٨ ولا يتصدق باللقطة على غني (لقول النبي)(١٣) _ عليه السلام _(١٤):

⁽١) ني (ت) (وإن).

⁽٢) في (ت: ش) (الحاكم).

⁽٣) نَ (١٣٩ أ) ش.

⁽٤) في (ت، ش) (صاحبها).

⁽٥) في (ت، ش) (الحاكم).

⁽٦) فمي (ت، ش) (وإن). أ

⁽٧) في (ش) زيادة (ليكون جمعاً بين الحقير).

⁽A) في (ت) (يتفاوت) وهو تصحيف.

⁽٩) ما بين القوسين يمثله في (ت) (الرجل وادعى).

⁽١٠) ما بين القوسين سقط من صلب (ص) وفي الهامش (حتى أقام البينة) وفيها تصحيف.

⁽١١) ما بين الغوسين يماثله في (ت، ش) (وإن).

⁽۱۲) مي (ش) زيادة (حقيقي).

⁽١٣) ما بين القوسين يماثله أبي (ت، ش) (لقوله).

⁽١٤) ن (ل ١١٩ أ) ت.

«لا صدقة لغني»(١)، وإن كان الملتقط غنياً لم يجز له أن ينتفع بها، لأنها مال الغير، (ولا)(٢) يحوز الانتفاع بها إلا عند الضرورة، وإن كان فقيراً فلا بأس(٢) أن(٤) ينتفع(٥) بها(٦) بعد التعريف(٧)، ويجوز التصدق مها إن كان غنياً على أبيه وابنه إذ كانوا فقراء، لأنه حل لهم الصدقة وهذا ليس تصدقاً من ماله على ولده.

⁽١) سبق تخريجه بهامش الفقرة ١٦٣.

⁽٢) ما بين القوسين يماثله في (ت، ش) (فلا).

⁽٣) ق (ل ١٣٩ ب) ش، ق (ل ١١٩ أ) ص.

⁽٤) في (ش) (بأن).

⁽٥) في (ت) (ينفع) وهر تصحيف.

⁽٦) في (ش) زيادة (أر ينفقها)

⁽٧) في (ش) زيادة (لأنه أولى بها من الغير).

Store 30%

كتاب جعل الآبق





كتاب جعل الآبق^(١)

(۱) كذا في (ت، ش) وهو الأولى وفي (ص) (قصل) انظر: المبسوط ج١١ ص ١٦.
 الهداية مع شرح فتح القدير ج٥ ص ١٦٠.

(٢) ني (ش) (ورده).

(٣) كذا في (ت، ش) وفي (ص) (أربعين) وهو خطأ، لأنه خبر لمبتدأ محذوف.

(٤) في (ش) زيادة (لما روي).

(٥) سبق ترجمته ـ رضي الله عنه ـ بهامش العقرة ٥١.

(٦) سقطت من (ت).

 (٧) الفيوم بالفتح وتشديد ثانية: في موضعين أحدهما بمصر والآخر قريب من هيت بالمراق وثعلها المقصودة، انظر: مراصد الاطلاع ج٣ ص ١٠٥٣.

(٨) في (ش) (فقال),

(٩) زيادة من (ت، ش).

(١٠) في جميع النسخ (أربعين) والصحيح ما أثبتناه، لأنها مبتدأ مؤخر.

(١١) أقرب الآثار إلى هذا ما جاء في كتاب الشرح فتح القدير ج٥ ص ٣٦١): (أن محمداً ـ رحمه الله ـ روي عن أبي يوسف، عن أبي حنيفة، عن سعيد بن المرزبان، عن أبي عمرو الشيباني، قال: كنت قاعداً عند عند الله بن مسعود فجاء رجل فقال: إن فلاتاً قدم بأناق من الفيوم، فقال القوم؛ لقد أصاب أجراً، قال عند الله: وجعلا إن شاء الله من كل رأس [أربعون] كتبت (أربعين) وهو حطاً. وأخرج عبد الرزاق في مصنفه (ج٨ ص ٢٠٨ الحديث ١٤٩١١): اعن ابن عمرو الشيباني قال: الأبير والفنيمة، الشيباني قال: الأحر والفنيمة، قلت: هذا الأحر، فما الغنيمة؟ قال: أربعون درهماً».

لأقل من ذلك فبحسابه، وإن كانت قيمته (١) أقل من أربعين يقضي له بقيمته (٢) إلا درهماً، لأنه لو قضى عليه (٢) بالكل لا ينتفع به المولى.

(١) سقطت من صلب (ص) ملحقة فوق السطر،

⁽٢) كذا مي (ت، ش) رقي (س) (بنيمتها) وهو تصحيف.

⁽٣) كذا ني (ش) وني (س، ت) (له).

فصل(۱)

• **٦٤٠** وإن أبق من الذي رده فلا شيء عليه، لأنه أجير معنى ولهذا يجب له (٢) الجعل.

وينبغي أن يشهد إذا أخذ، أنه بأخذه ليرده كما في اللقطة، فإن (٢٠) كان رهناً فالجعل على المرتهن، لأن اليد له (٤٠).

⁽١) سقطت من (ت، ش).

⁽٢) سقطت من (ت).

⁽٣) في (ش) (وإن).

⁽٤) في (ش) زيادة (والله أعلم).



كتاب المفقود

الله إذا غاب الرجل فلم (١) يعرف له موضع ولا يعلم (٢) حي هو أو (٣) ميت (٤) ، نصب القاضي من يحفظ ماله ويقوم عليه ويستوفي حقه (٥) وينفق على زوجته وأولاده من ماله للحاجة إلى هذه التصرفات، ولا يفرق بينه وبين امرأته لاحتمال حياته .

الله الله الله عنه واعتدت امرأته وقسم ماله بين ورثته الموته، لأن الظاهر أنه لا يبقى أكثر منه واعتدت امرأته وقسم ماله بين ورثته الموجودين أن في ذلك الوقت، ومن مات قبل ذلك لم يرث منه للاحتمال (٧) في حياة (٨) المفقود أو (١) موته.

ولا يرث المفقود من أحد مات في حال فقده لاحتمال موت المفقود (١٠).

⁽١) في (ت) (ولم).

⁽٢) ن (ل ١٤٠ ١) ش.

⁽٣) في (ش) (أم).

⁽٤) ن (ل ١١٩ ب) ت.

⁽٥) في (ت، ش) (حقوقه).

⁽٦) د (ل ۱۱۹ ب) ص.

⁽٧) في (ص) كتب فرقها (احتمال).

⁽A) كذًا في (ت، ش) وفوق السطر في (ص)، وفي صلب (ص) (حيوته) وهو (تصحيف).

⁽٩) في (ت، ش) (و).

⁽١٠) في (ش) زيادة (والله أعلم).

فهرس الموضوعات

| 780 | كتاب النفقاتكتاب النفقات |
|-------|--|
| V + ø | كتاب المتاق |
| ٧١٧ | باب التدبير |
| V14 | باب الاستيلاد |
| | كتاب المكاتبكتاب المكاتب |
| ٧٣٧ | كتاب الولاءكتاب الولاء |
| | كتاب الأيمانكتاب الأيمان المستعدد |
| VV4 | كتاب الحدودكتاب الحدود |
| | [الزنا] |
| 747 | باب حد الشربب |
| ٨٠٤ | باب حد القذف |
| 411 | كتاب السرقة وقطع الطريق |
| ** | فصل (في الحرز)فصل |
| ۰۳۸ | فصل [قطع الطريق] |
| ۸۳۳ | كتاب السير |
| AAY | فصل [أحكام البغاة] |
| ٨٨٥ | كتاب الاستحسان |
| 4+1 | كتاب اللقيطكتاب اللقيط |
| 4.0 | كتاب اللقطة |
| | كتاب جعل الآبن |
| 414 | كتاب المفقود |